

UNIVERSITÀ DI PADOVA

Ist. di Fil. del Diritto
e di Diritto Comparato

III

G

29

UNIVERSITÀ DI PADOVA
ISTITUTO
DI FILOSOFIA DEL DIRITTO
E DI DIRITTO COMPARATO

AVV. N. _____

INGR. N. _____

22444

REC 37178

F-ANT.V.D. 57.4



L E
LEGGI CIVILI
NEL LOR ORDINE NATURALE.

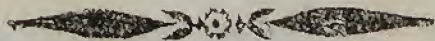
OPERA DEL CELEBRE

DOMAT,
TERZA EDIZIONE VENETA
TRADUZIONE ITALIANA REPURGATA.

TOMO QUARTO.



IN VENEZIA, MDCCCV.



PRESSO ALESSANDRO GARBO

REGGI CIVILI

REGI FOR CIVILIS

REGI FOR CIVILIS

D O M A T

REGI FOR CIVILIS

REGI FOR CIVILIS

REGI FOR CIVILIS



IN VENETIA, MDCCC.

REGI FOR CIVILIS

L E

LEGGI CIVILI

N E L L O

ORDINE NATURALE

LIBRO SECONDO

*Degli obblighi, che si contraggono senza una
espressa convenzione.*

Nel trattato delle leggi (1), abbiamo spiegata l'origine e la proprietà degli obblighi diversi, che la provvidenza ha introdotti nella società, per mantenervi il buon ordine; ed abbiamo procurato con quest'esame di scoprire i principi e lo spirito delle leggi relative a tali obblighi; poichè siccome Iddio ha reso necessaria agli uomini lo stato sociale, acciò si applicassero ai doveri dell'amore reciproco, ordinato dalla legge scritta: così col mezzo degli obblighi rispettivi del loro stato, li mette a portata di corrispondere agli altri particolari doveri, che gli piace d'impor loro. Quindi dalla proprietà di questi differenti obblighi è necessario dedurre le rispettive

(1) Cap. 1. num. 8. Cap. 2. num. 3. Cap. 3. e. 4.

tive loro regole, e sopra tutte le regole di quegli obblighi, che appartengono alle leggi civili.

Per procedere metodicamente nel dettaglio della materia delle leggi civili, ne abbiamo fatto un piano (1), in cui abbiamo distinte due specie di obblighi: quelli, che nascono dal reciproco consenso di due o più persone ne' contratti: e quelli che si formano senza il reciproco consenso, ma solo col consenso di colui che si obbliga, senza il consenso della persona che riceve l'obbligo, ed ancora senza il consenso di nessuna delle parti, ma per un puro effetto dell'ordine sociale. La seconda specie degli obblighi senza convenzione sarà la materia di questo secondo libro.

Colla sola lettura della tavola de' titoli di questo libro medesimo, sarà facile il distinguere gli obblighi che si formano col consenso di una sola delle parti, da quelli che sono indipendenti dal consenso di amendue.

Gli obblighi che si formano col solo consenso di colui che si obbliga, hanno questo rapporto cogli altri che si formano per via de' contratti; che fondandosi amendue sulla volontà delle persone, ve ne possano essere di quelli che siano contrarj alla giustizia, alle leggi o ai buoni costumi, ed in questo caso essi non impongono altro dovere, che quello di riparare il male cagionato. Ma gli obblighi che nascono dalle cause, che l'ordine della provvidenza fa nascere nella

50-

(1) Nel trattato delle leggi, cap. 34.

società, come sono le tutele, gl'impieghi pubblici, e quelli che nascono dai casi fortuiti, o dagli altri avvenimenti umani, senza l'opera nostra; tutti questi obblighi non possono contenere niente d'ingiusto, perchè la stessa mano divina che li fa nascere, è quella che ne addita i doveri. Pur troppo accade che quando questi officj sono laboriosi e senza lucro, la maggior parte degli uomini li riguardano come un giogo duro, oneroso e contrario al loro interesse ed al loro gusto, e tentano tutte le vie per esentarsene impunemente; quando all'incontro è uno stretto dovere di riconoscere in essi la volontà divina, che per noi forma legge, ed adempirli colla fedeltà ed esattezza dovuta ad un comando divino. Tra tutti gli obblighi che si formano senza contratto, non ve n'è alcuno di maggiore importanza, che imponga maggiori doveri, e che esiga maggiore fedeltà dell'obbligo de' tutori. Per questa ragione esso somministra un'ampia materia delle leggi civili; e per questa ragione medesima noi ne formeremo il primo titolo di questo secondo libro. Indi passeremo alle altre materie secondo il loro ordine.

TITOLO I.

DE' TUTORI.

Interessa egualmente la religione ed il buon ordine del governo, che coloro che restano privi del padre, prima di arrivare all'età in cui possano condursi da se medesimi, stiano sino al termine di questa età, sotto la condotta di una persona che facendo, per quanto è possibile, le veci di padre, abbia cura della loro educazione e de' loro beni. Le persone destinate a tale officio si chiamano tutori.

E' inutile lo spiegare in questo luogo quale sia l'età che chiamasi minorità, e che dà luogo alla tutela, e quanto essa duri; bastando il riassumere quanto abbiain detto su questo proposito nel trattato delle leggi, cap. II. num. 9, e nel titolo delle persone, sezione 8. artic. 16. e sezione 2. articul. 8. e 9.

Le obbligazioni de' tutori appartengono alla classe di quelle che si formano senza contratto; perchè esse sono indipendenti dalla volontà di colui ch'è incaricato di tale officio, per un effetto delle leggi sociali, le quali non possono permettere, che gli orfani siano lasciati in abbandono. Questo dovere pertanto prima di tutti per ordine di natura appartiene ai parenti più prossimi; non solo perchè questa prossimità di parentela obbliga costoro in una maniera più stretta, ma ancora perchè la cura de' beni de' minori appartie-

tiene a coloro, che hanno il dritto di succedere ai medesimi. Costoro dunque debbono prima di tutti destinarsi a tale officio, quando non allegghino una legittima causa per esentarsene, o pure non siano capaci ad adempire ai doveri della tutela.

Siccome il tutore è obbligato, anche senza il concorso della sua volontà, ed addossarsi la cura de' beni e della persona del minore; così il minore all' incontro è obbligato reciprocamente con il tutore di ratificare, allorchè sarà divenuto maggiore, tutto quello che il tutore avrà operato rettamente, e di abbonargli tutte le spese che avrà fatte giustificatamente. Quindi, è, che la tutela forma una obbligazione reciproca tra il tutore ed il minore, come se fra di loro fosse interceduto un vero contratto; e per questa ragione il diritto romano chiama la tutela un *quasi-contratto*, vale a dire simile all' obbligazione che si forma fra due contraenti (1).

Prima di spiegare le regole della tutela, è necessario rimarcare alcune differenze tra il nostro dritto municipale ed il dritto romano: altrimenti nascerebbe imbarazzo sull' applicazioni delle leggi, che saranno da noi riportate.

A 4

Pri-

(1) Ved. la L. 5. §. 1. ff. de obligat. & act., ed il §. 2. Instit. de obligat. que ex contract. &c. Vedete in questi luoghi medesimi le altre specie de' quasi contratti tra i coeredi, tra l' erede ed il legatario, tra i procuratori di un' assente, e tra quelli che possiedono qualche cosa in comune, senza un formale contratto; come pure tra colui che riceve una cosa non dovuta, e l' altro che ha il dritto di ripeterla. Ciascuna di queste materie sarà trattata a suo luogo.

Prima differenza; il dritto romano dava i tutori ai soli impuberi e non agli adulti, e la pubertà era il termine della tutela. In ordine poi agli adulti sino all'età di anni venticinque (ch'è il termine della piena età maggiore) si davano loro i curatori, e ciò in due soli casi: l'uno quando veniva dimandato da essi medesimi (1); l'altro quando veniva dimandato da taluno che doveva fare con essi qualche contratto o a fine di poter esercitare quelle azioni che avevano contro i minori (2). Il tutore pertanto era libero dal suo officio per la pubertà del minore, e non poteva esser costretto ad accettare l'altro officio di curatore (3). Solamente sul terminare della tutela, doveva avvertire il minore della necessità che questo aveva di farsi deputare un curatore, e se aveva nelle mani affari non ultimati, doveva continuare a prenderne cura, finchè si fosse deputato un curatore in suo luogo (4). All'incontro in Francia la tutela dura sino a venticinque anni compiuti, perchè questa è l'età in cui, a similitudine del dritto romano, viene una persona riputata capace di qualunque sorte di obbligazioni, senza speranza di essere restituita *in integrum* in grazia dell'età. In questo titolo pertanto ci serviremo della parola tutore, tanto parlando degli impuberi, quanto parlando degli adul-

(1) §. 2. *Inst. de curat.*

(2) D. §. 2. e l. 1. §. 3. *ff. qui petant. Tutor l. 1. C. eod.*

(3) l. 20. *Cod. de excus. Tutor.*

(4) l. 5. §. 1. *ff. de admin. Ec. l. unic. C. ut caus. poss. pub. adfit. tut.*

adulti, sebbene le leggi che riporteremo, debbano intendersi nel senso in cui parla il dritto romano.

Secoda differenza: nel dritto romano vi era una determinata classe di persone chiamate specialmente alla tutela e preferite a tutte le altre; come colui ch'era stato nominato dal padre nel testamento, ed in mancanza di questa nomina, i parenti più prossimi (1). Nel caso poi che vi fossero più parenti in egual grado, erano tutti egualmente chiamati alla tutela. All'incontro in Francia si costuma di chiamare tutt'i parenti avanti il giudice che presiede alle tutele, e da esso si nomina un tutore, senza attendersi in conto alcuno nè la nomina fatta dal padre, nè l'ordine della parentela: ma i parenti hanno la libertà di fare un'altra scelta, se lo credono conveniente. La quale libertà non solo ha luogo nel caso, in cui i parenti, più prossimi alla tutela dovessero esserne esentati o per la loro incapacità o per qualche scusa legittima, ma molte volte ha esentati anche i parenti, sforniti di legittima scusa; il che fa che si dica, che in Francia le tutele sono dative. Questo sistema è fondato sopra un principio di equità; perchè può realmente accadere, che il parente più prossimo non abbia scusa sufficiente, e che intanto non abbia le qualità neccessarie per quest' ufficio. Per altro tale libertà degenera

so-

(1) l. 1. ff. de testam. §. 1. Instit. de legit. agnat. tut. l. 1. §. 6. ff. de legis. tutel. Novell. 118. V. l' articolo 2. della sezione 1.

sovente in abuso; il che accade quando i parenti più prossimi, avendo minor premura per i vantaggi del pupillo, che per il proprio comodo nell'esensarsi dalla tutela, impegnano colle loro brighe i parenti più remoti ad assumere tale ufficio. Tale abuso meriterebbe provvedimento.

La terza differenza consiste nella maniera con cui si destinano i tutori. In Roma non vi erano ufficiali pubblici, che esercitassero quelle funzioni, che nel regno di Francia si esercitano dai procuratori del re. Quindi era necessario che le madri de' minori, o i loro amici, i loro liberti dimandassero a nome de' minori il tutore ai magistrati (1). All'incontro in Francia appartiene ai procuratori del re, ed a que' ministri che n'esercitano le funzioni ne' tribunali baronali, di provvedere i tutori ai minori; e le madri o i parenti, che vegliano sulla condotta del minore, possono farvi provvedere col ministero di questi ufficiali.

Le altre differenze che possono esservi tra il dritto romano, e le nostre costumanze saranno rilevate nei luoghi rispettivi, ne vi è bisogno di farne quì parola.

S E

(1) *Nel ff. Tit. qui pet. tutor.*

SEZIONE I.

De' tutori, e della loro elezione.

S O M M A R I O (1).

1. Definizione della tutela.
2. Durata della tutela.
3. Tutela e' più prossimi, se non vi sia cosa in contrario.
4. Tutore eletto dal padre o dalla madre.
5. Uno o più tutori.
- * 6. Se possa darsi il tutore ad un assente.
- * 7. Se possa darsi il tutore ad alcuno per forza.
- * 8. Ad un muto.
- * Ad un sordo.
10. Tutori onorarj.
11. I tutori debbono essere confermati dal giudice.
12. Tutori senza cauzione o colla cauzione.
13. Preferenza di chi dà cauzione.
14. Il padre e l'ave tutori.
15. Chi può esser tutore.
16. Giuramento del tutore.

Il tutore è quello cui si commette la cura della persona e de' beni del minore o del pupillo.
Que-

(1) L'asterisco * indica gli articoli aggiunti da M. de Jouy; giacchè si è creduto più comodo per il lettore di contraddistinguerli in questa forma, piuttosto che formare una tavola separata, come si è fatto ne' precedenti volumi.

Questa carica chiamasi tutela (a), cioè l'obbligo di prender questa cura (b).

„ (a) Appellantur tutores quasi tutores, atque defenso-
res. §. 2. *ins. de tutel. l. 1. §. 1. ff. eod.*

„ (b) Est tutela, ut Servius definit, vis ac potestas in
capite libero ad tuendum eum qui propter ætatem se
defendere nequit, jure civili data, ac permessa. Tuto-
res autem sunt, qui eam vim ac potestatem habent,
§. 1. & 2. *insit. de tut. l. 1. ff. eod. d. l. §. 1. Tutor.*
„ personæ non rei datur. *l. 14. ff. de test. tut. Cum tutor*
„ non rebus dumtaxat, sed etiam moribus pupilli præpo-
„ natur. *l. 12. §. 3. ff. de adm. & per tut.*

2. Il minore è quello che non ha ancora com-
piti venticinque anni (c). Coloro che si trova-
no sotto di questa età nella morte de' loro genì-
tori, sono nello stato che chiamasi minorità, e
sono messi in tutela finchè essa dura (d).

„ (c) Minorem autem viginti quinque annis natu. Vi-
dendum est; an etiam diem natalis sui adhuc diximus
an horam qua natus est; tu si captus sit, restitatur,
cum nondum compleverit: & ita erit dicendum, ut a
momento in momentum tempus spectetur. Proinde &
si bissexto natus est, sive priore, sive posteriore die
Celsus scribit, nihil referre, nam id biduum pro uno
habetur, & posterior dies Kalendarum intercalatur. *l.*
„ 3. §. 3. *ff. de minor. V. sul Bissexto l' articolo 20. della*
„ sez. 2. della rescissione.

„ (d) Masculi puberes, & fæminæ viripotentes usque
ad vigesimum quintum annum completum curatores ac-
cipiant. Quia licet puberes sint, adhuc tamen ejus æta-
tis sunt, ut sua negotia tueri non possint. *insit. de curat.*
„ V. la nota nella preparazione di questo titolo, sulla
„ differenza degl' impuberi e degli adulti, e sulla durata
„ della tutela.

3. Sebbene sia cosa naturale eleggere per la
tutela di un minore il suo più prossimo ere-
de (e); nondimeno spesso accadendo che i più

„ (e) Legitimæ tutelæ lege duodecim tabularum agna-
tis delatæ sunt, & consanguineis, id est, iis qui ad
„ legitimam hæreditatem admitti possunt: hoc summa
„ providentia, ut qui sperant hanc successionem, iidem
„ tuerentur bona, ne dilapidarentur. *l. 1. ff. de leg. tut.*

pros-

prossimi siano incapaci di essere tutori, o che abbiano legittime scuse per esentarsi, possono eleggersi per tutori i parenti più lontani (a); ed in mancanza di parenti, gli amici, e quando non vi fossero nè parenti nè amici capaci di esser tutori, o che questi avessero una legittima scusa, si può eleggere anche un estraneo. E se nel luogo del domicilio del pupillo non vi fosse persona adattata ad esser tutore, si può eleggerne una ne' luoghi vicini (b).

„ (a) Interdum alibi est hæreditas, alibi tutela; ut puta, si sit consanguinea pupillo: nam hæreditas quidem ad agnatam pertinet; tutela autem ad agnatum. l. 1. §. 1. ff. de leg. tut.

„ (b) Si, quando desint in civitate ex qua pupilli oriuntur, di sunt qui idonei videantur esse tutores, officium sit magistratum inquirere ex vicinis civitatibus honestissimum quemque, & nomina præfidi provinciæ mittere, non ipsos arbitrium dandi sibi vindicare. l. 24. ff. de tut. & cur. datis l. 1. §. 10. ff. de mag. conv. Quæro an non ejusdem civitatis cives testamento quis tutores dare possit? Paulus respondit, posse. l. 32. ff. de testam. tut. V. l' art. 25. della sez. 7.

4. I padri (c), e le madri (d), possono eleggere tutori per i loro figli minori. Ma sebbene la loro scelta faccia presumere la capacità e la solvibilità della persona eletta, si potrà tuttavia fare un'altra elezione, quando vi sia una giusta causa; poichè può avvenire, o che il padre abbia malamente scelto, o che sia sopraggiunto qualche cambiamento, tanto ne' costumi, quanto ne' beni di colui ch'è stato scelto (e).

„ (c) Lege duodecim tabularum permittum est parentibus, liberis suis sine feminini, five masculini sexus, si modo in potestate sint, tutores testamento dare. l. 4. §. 1. eod.

„ (d) Sed & inquire in eum, cui matris testamento datus est tutor, oportebit. l. 4. §. 1. eod.

„ (e) Utilitatem pupillorum prætor sequitur, non scribitur, ptu-

„pturam testamenti, vel condicillorum. Nam patris vo-
 „luntatem prætor ita accipere debet, si non fuit gnarus
 „scilicet eorum quæ ipse prætor de tutore comperta ha-
 „ber. l. 10. ff. de cons. Quamvis autem potissimum, se
 „tutelam commissurum prætor dicat, cui testator delegavit
 „attamen nonnunquam ab hoc recedet: ut puta, si pater
 „minus pento consilio hoc fecit: forte minor viginti
 „quinque annis; vel eo tempore fecit, quo iste tutor
 „bonæ vitæ vel frugi videbatur, deinde postea idem cœ-
 „pit male conversari, ignorante testatore vel si contem-
 „platione facultatum ejus res ei commissa est, quibus po-
 „stea exutus est. l. 3. §. 3. de adm. & per tut.

5. Si può per un sol minore eleggere uno o
 più tutori, se la sua condizione e l'estensione
 de' suoi beni richieggano, che l'amministrazione
 sia in mano a più persone (a). I tutori poi o
 esercitano in solido tutta la tutela, o ciascuno
 amministra ciò che separatamente è stato com-
 messo al suo officio, secondo la regola che a suo
 luogo sarà spiegata (b).

„(a) Simul plures tutores dari possunt. l. simul. 23. ff.
 „de tut. & cur.

„(b) Pupillo qui tam Romæ quam in provincia facul-
 „tates habet, rerum quæ sunt Romæ, prætor, provincia-
 „lium, præses tutorem dare potest. l. 27. ff. de tut. &
 „cur. dat. l. 3. ff. de adm. & per tut. d. l. §. 6. i. l. 24.
 „§. 1. eod.

V. l'artic. 28. della sez. 3.

6. Non è necessario che il minore o il pupil-
 lo al quale si assegna il tutore, sia presente
 nell'atto dell'elezione; ma può darsi il tutore
 ad un assente (c).

„(c) Illud semper constiti præsidem posse tutorem da-
 „re tam absentem quam præsentem, & tam præsentem
 „quam absentem. l. illud 5. ff. de tut. & cur.

7. Può darsi il tutore ad un minore, ancor-
 chè egli ripugni (d).

„(d) Nec non ignorantibus & invito. l. nec non 6. ff. de
 „tutoribus & curatoribus.

8. I minori, che alla debolezza dell'età ag-
 giun-

giungono qualche malattia personale, che accresca sempre più la loro incapacità a trattare i loro affari, hanno più degli altri bisogno de' tutori; nè può il giudice dispensarsi dal dar loro il tutore col pretesto di tali malattie. Un muto dunque deve esser messo sotto un tutore (a).

„ (a) Multo itemque mutæ impuberibus tutorem dari
 „ posse verum est, sed an auctoritas eis accomodari pos-
 „ sit, dubitatur. Et si potest tacenti, & muto potest;
 „ est autem verius, ut Julianus libro vigesimo primo Di-
 „ gestorum scripsit, etiam tacentibus auctoritatem posse
 „ accomodare. *l. muto 6. in principio ff. de tutelis* (1).

9. la Per medesima ragione devesi dare il tutore ad un minore sordo (b).

„ (b) Surdo impuberi poterit tutor dari. *l. muto 6. & surdo ff. de tutelis*.

„ Furioso & furiosæ, & muto & surdo tutor vel cura-
 „ tor a prætoræ vel præside dari poterit. *l. nec mandan-
 „ te 8. §. furioso 3. ff. de tutor. & curat.*

10. Oltre i tutori che comunemente si danno a' minori di ogni condizione per esercitare la tutela si nominano talvolta altri tutori, che chiamansi onorarij per le tutele che lo meritano. Il lor officio è d'invigilare sull'amministrazione di coloro che hanno il maneggio degli affari, e di consigliarli; e per distinguerli dà quelli che amministrano, si dà a questi ultimi il nome di tutori onorarij (c).

„ (c) Sunt quidam tutores qui honorarii appellantur ...
 „ Sunt qui ad hoc dantur ut gerant. *l. 14. §. 1. ff. de sol. & lib. l. 26. §. 1. ff. de test. tut. l. 3. §. 2. ff. de adm. & per tut.* Cæteri igitur tutores non administrabunt; sed erunt hi quos vulgo honorarios appellamus ... dati sunt quasi observatores actus ejus qui gesserit & custo-
 „ des.

(1) V. la legge *nec mandate* §. *furioso* 3. *ff. tutor. & curat.* citata sull'artic. seguente.

„ des. l. 3. §. 2. ff. de adm. & per tut. V. l' articolo 3.
 „ della sezione 3.

11. Tutti i tutori, nominati dal padre o dalla madre del minore, o chiamati per la loro prossimità, o in altra maniera eletti, debbono esser confermati dal giudice della tutela, il quale trovasi nel luogo del domicilio del minore (a).

„ (a) Magistratus ejus civitatis unde filii tui originem
 „ per conditionem patris ducunt, vel ubi eorum sunt fa-
 „ cultates, tutores vel curatores his quam primum se-
 „ cundum formam perpetuam dare curabunt. l. un. C. ubi
 „ per tot. tit. ff. de confirm. tutor. & tit. instit. de Atil.
 „ tut. v. l. ult. §. 1. & 2. C. de adm. tut. ove si parla del
 „ consenso de' parenti sull' elezione di un curatore per
 „ una lite.

12. L'elezione de' tutori può farsi in due maniere, per quel che riguarda la sicurezza de' beni de' minori. Una, quando gli elettori si rendono certi che tutti i tutori possono pagare, senza obbligarli a dar sicurtà: l'altra, quando i tutori non sono ammessi alla tutela, se non dando sicurtà (b). Il che ha luogo soltanto riguardo a quelli, i quali vogliono accettar la tutela con questa condizione.

„ (b) (Legitimos autores) cogi fatisdare certum est.
 „ l. 5. §. 1. ff. de tut. Nonnunquam fatisdario ab eis non
 „ petitur. D. l. 1. §. 3. Questi resti non riguardavano che
 „ i tutori chiamati per la prossimità. Poichè i tutori e-
 „ letti col testamento del padre, non erano obbligati a
 „ dar cauzione. l. 17. ff. de test. tut.

13. Se fra più persone che possono essere elette tutori, uno esibisca il fidejussore, questi sarà preferito (c), qualora non vi fosse ragione di preferire un altro, per i costumi, o per altre cause.

„ (c) Non omnino autem is qui fatisdat præferendus
 „ est: quid enim si suspecta persona sit, vel turpis, cui
 „ tutela committi, nec cum fatisdatione debeat?

„ Nec

„ Nec satis non dantes temere repelluntur quia plerumque bene probati, & idonei atque honesti tutores, etiam si satis non dent. non debent rejici. Quinimo nec jubendi sunt satisdare. *l. 17. §. 1. ff. de test. tut.* Fides inquisitionis pro vinculo cedet cautionis. *l. 13. in fine ff. de tut. & cur. dat.* Cum reliquis oportet magistratum & mores creandorum investigare. Neque facultates enim, neque dignitas ita sufficiens est ad fidem, ut bona electio, vel voluntas, & benigni mores. *l. 21. §. 5. ff. eod. V. l' art. 30. della sez. 3.*

14. Il padre ha l'amministrazione de' beni de' suo figli, ed a questo riguardo fa le veci di lor tutore legittimo (a).

„ (a) Si superflite patre per emancipationem tui juris effecta matris successisti, rebusque tuis per legitimum tutorem patrem, eundemque manumissorem administratis, &c. *l. 5. C. de dolo. Instit. de leg. per tut.* Quis enim talis affectus extraneus inveniatur, ut vincat paternum? vel cui alii credendum est res liberorum gubernandas parentibus derelictis. *l. 7. C. de Cur. fur. V. l' art. 5. della sez. 1. del titolo de' curatori.*

Si può eleggere per tutore ogni persona, in cui non si trovi incapacità o legittima scusa (b), Bisogna soltanto sapere chi sieno quelli che dalle leggi son dichiarati incapaci o esenti dalla tutela; il che sarà trattato nelle sezione settima.

„ (b) Dicendum primum est quos creari non oportet. *l. 1. §. ff. de excus.*

15. Il tutore eletto giura innanzi al giudice di bene esercitare il suo officio, e di procurare in ogni cosa il vantaggio del minore (c).

„ (c) Volumus, dum celebratur decretum quod tradit curam ei qui ad eam accedit, etiam iurjurandum eum dicere, sacrosanta Dei evangelia tangentem, quia per omnem pergens viam, utilitatem adolescentis ager. *Novell. 72. c. ult. v. l. 7. §. 5. C. de cur. fur. V. l' art. 1. della sez. 2. de' curatori.*

S E Z I O N E II.

Delle facoltà del tutore .

Sulla sezione presente e su quella che siegue bisogna osservare in generale , che l'ufficio del tutore abbracciando tutto ciò che riguarda la cura della persona e l'amministrazione de' beni del pupillo , esso contiene tutti que' diversi obblighi , che nascono necessariamente da tutti gli accidenti che possono insorgere in mezzo a questa molteplicità d'incombenze . Ciò distingue la tutela dagli altri obblighi particolari , derivanti , per esempio , da un contratto di vendita , di locazione , di mutuo ed altri simili . Imperocchè tutti questi contratti hanno i loro obblighi particolari , che si limitano alla natura de' contratti medesimi . Ma la diversità di tanti oggetti compresi nell'amministrazione del tutore , lo soggetta ad una obbligazione generale ed indefinita (1) . In questa e nella seguente sezione , si spiegheranno le regole che riguardano l'amministrazione del tutore , i suoi obblighi e l'autorità che gli dà la legge .

Inoltre è necessario avvertire gli usi che vi sono in Francia per ciò che riguarda le facoltà e gli obblighi del tutore , la maniera di educare il pupillo , l'impiego del suo denaro , il regolamento de' suoi affari , le spese di ogni specie , e

tut-

„ (1) (Bonae fidei judicia) sive generalia sunt , veluti
 „ pro socio ; negotiorum gestorum (tutela) ; sive spe-
 „ cialia veluti mandati , commodati depositi . l. 38. ff.
 „ de pos. V. di l'artic. ultimo della sezione 1. della società .

tutto quello che merita regolamento nell'ufficio della tutela e che può soggiacere a qualche difficoltà. L'uso di Francia porta che il tutore sia nominato da' parenti del pupillo, o da altre persone, delle quali deve egli prendere il parere, e seguire i consigli; e su i pareri e sulle deliberazioni di queste tali persone si esamina la condotta del tutore, e se gli abbonano o rigettano le spese che soggiacciono a qualche difficoltà.

Per le cose poi di maggiore importanza, come sarebbe per il matrimonio del minore o della minore, per l'alienazione de' loro stabili, e per altri affari di questa natura, si fa un congresso avanti il giudice, ed in questo tutte le suddette persone, o almeno il maggior numero de' parenti propongono il loro sentimento il quale deve servire di norma al tutore. Nel diritto romano è cosa manifesta, che in certi casi il magistrato *ex officio* richiedeva il sentimento de' parenti, come per regolare l'educazione del pupillo, per alienare i suoi fondi, o per risolvere qualche grave difficoltà (1); e nella raccolta di Giustiniano si trova l'esempio di un consiglio dato al tutore dal padre del pupillo (2). Ma in Francia in ciò che riguarda il consiglio che deve prendere il tutore, si tiene un metodo differente; purchè questo consiglio abbraccia generalmente tutti gli affari della sua amministrazione. Quindi le regole che saranno riportate da noi circa le facoltà del tutore, debbono intendersi secondo quest'uso di Francia.

S O M-

(1) *l. 1. C. ubi pupilli educ. &c. l. 5. §. 11. ff. de reb. cor. qui sub tutel.*

(2) *l. 5. §. 8. de admin. per tut.* B 2

S O M M A R I O.

1. *Ufficio del tutore.*
2. *Autorità del tutore.*
3. *Spese che può fare il tutore,*
4. *Spese che non può fare.*
5. *Amministrazione degli affari.*
6. *Estensione e limiti dell'autorità del tutore.*
7. *Del tutore che abusa della sua autorità.*
8. *Se il padre abbia voluto che il tutore si regolasse col consiglio della madre.*
9. *Come il tutore agisca.*
10. *Effetto dell'autorità del tutore.*
- * 11. *L'autorità del tutore è necessaria per la validità de' contratti tra i pupilli.*
- * 12. *Tutore cieco.*
- * 13. *Se il tutore possa essere sforzato ad autorizzare il suo pupillo.*
- * 14. *Quando vi sono molti tutori, se sia sufficiente l'autorità di un solo.*
- * 15. *Se sia necessaria l'autorità del tutore nelle obbligazioni condizionate.*
16. *Restituzione in integrum non ostante l'autorità del tutore.*
17. *Lite del tutore contro il suo pupillo.*
18. *Il tutore non può accettare una cessione contro il suo pupillo.*

1. Essendo il tutore eletto per far le veci di padre al pupillo, questo ufficio comprende due obbligazioni generali: l'una per la condotta e per l'educazione della sua persona; l'altra per
l'am-

l'amministrazione e per la cura de' suoi beni. Perciò le leggi danno al tutore il potere e l'autorità necessaria per i suoi officj (a), e l'obbligano altresì di valersene con quella esattezza e fedeltà che richiede tal ministero (1).

„ (a) Tutela est vis ac potestas ad tuendum eum, quā
 „ propter aetatem se defendere nequit. l. 1. ff. de tut. §.
 „ 1. inf. eod.

2. Il potere e l'autorità del tutore si estende a tutto ciò che può esser necessario per il buon uso della sua amministrazione; e le leggi considerandolo come un padre di famiglia, gli danno anche il nome di padrone; ma solamente per amministrare da buon padre di famiglia, e col peso di render conto dell'uso che avrà fatto dell'autorità confidatagli (b).

„ (b) Generaliter quotiescumque non fit nomine pupilli,
 „ li, quod quivis pater-familias idoneus facit, non videtur
 „ defendi. l. 10. ff. de adm. & per tut. Tutor qui tutelam
 „ gerit, quantum ad providentiam pupillarem, domini loco
 „ haberi debet. l. 27. ff. de adm. & per tut. l. 157. ff. de reg. iur.
 „ Tutor in re pupilli tunc domini loco habetur, cum tutelam
 „ administrat, non cum pupillum spoliatur. l. 7. §. 3. ff. pro temp.

3. Il tutore può fare tutte le spese necessarie, utili ed oneste, per gli affari, per le riparazioni, per le liti, per li viaggi e per altre cose simili, secondo la qualità de' beni, la natura degli affari e le altre circostanze. Nel dubbio poi dell'utilità o della necessità delle spese, le farà stabilire dal giudice (c). Ma le spese non possono eccedere le rendite, fuori che nel caso di

„ (c) Sumptus in pupillum tuum necessario & ex iure
 „ quale

(1) V. le regole di questa sez. e seguenti.

qualche gran necessità per il vantaggio del pupillo (a).

„ His, honestisque causis iudici qui super ea re cogniturus est, si probabuntur facti, accepto ferentur, etiam si prætoris decretum, de dandis eis non sit interpositum. Id namque quod a tutoribus, sive curatoribus bona fide erogatur, potius iustitia quam aliena auctoritate firmatur. l. 3. C. de adm. tut. Idem sumptus litis tutor reputabit, & viatica, si ex officio necesse habuit aliquo excurrere, vel proficisci. l. 1. §. 9. ff. de tut. & rat. dist. l. 1. §. 4. ff. de contr. tut. & ut act.

„ (a) Quid ergo si plus in eum impendit, quam sit in facultatibus, videamus an possit hoc consequi? & Labeo scribit posse. Sic tamen accipiendum est, si expedit pupillo ita tutelam administrari: cæterum si non expedit, dicendum est absolvi pupillum oportere; neque enim in hoc administrantur tutelæ, ut mergantur pupilli. Iudex igitur qui contrario iudicio cognoscit, utilitatem pupilli spectabit, & an tutor ex officio sumptus fecerit. l. 3. ff. de contr. tut. & ut. act. Vedi i due articoli seguenti.

4. Il tutore deve aver cura degli affari del pupillo del pari che de' proprj. Se faccia spese inette o inutili, non può domandare che il pupillo sia tenuto ad approvarle nel rendimento de' conti della tutela. Quindi se un tutore facesse donativi di nozze alla madre del suo pupillo, questa spesa non sarebbe approvata, perchè è una spesa inutile (c).

„ (c) Si munus nuptiale matri pupilli miserit, non eum pupillo imputaturum Labeo scripsit, nec per quam necessaria est ista numeratio. l. prima, §. sed si 5. ff. de tut. & rationibus dist.

Non sarebbe lo stesso degli alimenti che il tutore avesse somministrato alla madre del pupillo. Questa spesa sarebbe aprovata nel suo conto, qualora la madre si trovasse in uno stato indigente, e se il pupillo avesse una rendita sufficiente.

ciente per somministrare questi alimenti; poichè bisogna che concorrano queste due circostanze (a).

„ (a) Si matrem pupilli aluit tutor, putat Labeo im-
 „ putare eum posse; sed & verius, non nisi per quam
 „ egenti dedit, imputare eum oportere de largis faculta-
 „ tibus Pupilli. Utrumque igitur concurrere oportet ut
 „ & mater egens sit, & filius in facultibus positus. l.
 „ prima, §. *praeterea* 4. ff. de tut. & rat. diff.

5. L'amministrazione del tutore estendesi a tutto ciò ch'è necessario o utile al pupillo. Quindi può pagare i debiti che son liquidi, adempi- re ai pesi, esigere i crediti, fare le riparazio- ni necessarie. Ma non può alienare gli stabili del pupillo, se non per cause necessarie; come per pagare debiti; se sieno urgenti o onerosi, e solamente quando i danari, le rendite, i cre- diti ed i beni mobili non bastano. In questo ca- so l'alienazione si fa con cognizione di causa, col consenso de' parenti, dopo che il tutore ha fatto vedere lo stato de' beni con un conto som- mario, e dopo che la vendita è stata ordinata dal giudice, con osservare le forme prescritte per queste sorte di vendite (a).

„ (b) Tutor qui tutelam gerit, quantum ad providen-
 „ tiam pupillarem, domini loco haberi debet. l. 27. ff.
 „ de adm. & per tut. Tutoribus recte solvi. l. 14. §. 1.
 „ ff. de sol. l. 46. §. ult. ff. de adm. & per tut. Minorum
 „ possessionis venditio, per procuratorem, delato ad prae-
 „ torem vel praesid. in provinciae libello, fieri non potuit:
 „ cum ea res confici recte aliter non possit, nisi apud acta,
 „ caulis probatis quae venditionis necessitatem inferant,
 „ decretum solemnius interponatur. l. 6. C. de praed. &
 „ ab reb. min. Ec. l. 1. §. 2. ff. de reb. cor. qui sub. tut. l.
 „ 12. eod. In primis hoc convenit excutere, an aliunde
 „ possit pecunia ad extenuandum res alienum expediri.
 „ Quærere ergo debet an pecuniam pupillus habeat, vel in
 „ numerato, vel in nominibus quae conveniri possunt,
 „ vel in fructibus conditis, vel etiam in reddituum spe
 „ atque obventionum. Item requirat, num aliae res sint

„ præter prædia, quæ distrahi possunt, ex quorum præ-
 „ tio æri alieno satisfieri possit. Si igitur deprehenderit
 „ non posse aliunde exolvi, quam ex prædiorum distra-
 „ ctione tunc permittet distrahi, si modo urgeat credi-
 „ tor, aut usufructu modus parendum æri alieno suadeat.
 „ l. 5. §. 9. ff. de reb. eor. qui sub tut. Requirit ergo ne-
 „ cessarios pupilli . . . jubere debet edi rationes. Idem-
 „ que synopsis bonorum pupillarium. D. l. 5. §. 11. Vedi
 „ l'art. 24. e i seguenti della sezione 2. delle rescissioni.

6. Il tutore può render migliore la condizio-
 ne del pupillo, può accettare le donazioni che
 non sieno di peso, può transigere in guisa che
 se il pupillo sia creditore, conservi il suo cre-
 dito, e se sia debitore, trovi il suo vantaggio,
 o colla diminuzione del debito o colla facilità del
 pagamento. Ma non può donare i beni del pu-
 pilllo, nè transigere colla perdita o colla dimi-
 nuzione di qualche diritto; nè imporre nuovi
 pesi, come servitù ne' fondi; nè intentare o so-
 stenere liti dannose; nè dare il giuramento ad
 un debitore, purchè non fosse impossibile di assicu-
 rare altrimenti il credito del pupillo e non vi fosse
 altro mezzo che questo; e non può finalmente in
 niente deteriorare la condizione del suo pupillo (a).

„ (a) Tutoribus concessum est a debitoribus pupilli pe-
 „ cuniam exigere, ut ipso jure liberentur: ut non etiam
 „ donare, vel etiam diminuendi causa cum iis transigere.
 „ Et ideo eum qui minus tutori solvit, a pupillo in reli-
 „ quum conveniri posse. l. 46. §. ult. de adm. & per tut.
 „ Tutor ad utilitatem pupilli & novare & rem in judi-
 „ cium deducere potest. Donationes autem ab eo factæ,
 „ pupillo non nocent. l. 22. eod. Simili modo dici potest
 „ nec servitutem imponi posse feudo pupilli vel adole-
 „ scentis, nec servitutem remitti. l. 3. §. 5. ff. de red.
 „ eor. q. s. r. Non est ignotum tutores vel curatores ado-
 „ lescentium, si nomine pupillorum vel adultorum scien-
 „ tes calumniosas instituunt, actiones ei nomine conde-
 „ mnari oportere. l. 6. C. de adm. tut. Tutor pupilli,
 „ omnibus probationibus aliis deficientibus, jusiurandum
 „ deferens audiendus est quandoque enim pupillo denega-
 „ bitur actio. l. 35. ff. de jurejur. v. l. 17. §. 1. & 2.
 „ eod.

„ *cod.* V. l'articolo 5. della sezione 2. delle convenzioni.
 „ V. poco appresso l'articolo 10. V. l'articolo 2. della
 „ sezione 2. delle innovazioni.

7. Se il tutore abusi della sua autorità tanto dolosamente, quanto colposamente, ne sarà responsabile. Come se manchi di prender consiglio in un affare che lo merita, se faccia qualche cattivo acquisto, se intenti o sostegna una lite dannosa (a).

„ (a) *Competet adversus tutores tutelæ actio, si male contraxerint: hoc est si prædia comparaverint non idonea, per sordes, aut gratiam. l. 7. §. 2. ff. de adm. & per tut. l. 57. cod.* Si nomine pupillorum vel adultorum scientes calumniosos instituent actiones, eo nomine condemnati oportere. *l. 6. C. cod. V. l'art. 9. e l'art. 11. della sez. 3.*

8. Se il padre del pupillo avesse ordinato che il tutore si regolasse col consiglio della madre del pupillo medesimo, e che in questa maniera resterebbe discaricato dell'evento, non lascerà d'esser tenuto a quel che si troverà malamente amministrato con questo consiglio stesso; qualora fosse imprudente; ma se il consiglio fosse ragionevole, non potrà essere niente imputato al tutore per averlo seguitato (b).

„ (b) *Pater tutelam filiorum consilio matris geri mandavit, & eo nomine tutores liberavit: non idcirco minus officium tutorum integrum erit, sed viris bonis conveniet salubre consilium matris admittere. Tamen si neque liberatio tutoris, neque voluntas patris, aut intercessio matris tutoris officium infringat. l. 5. §. 8. ff. de adm. & per tut.*

9. Il tutore esercita la sua autorità per gli affari del pupillo in due maniere; l'una coll'autorizzare quel che fa il suo pupillo presente; l'altra coll'agire come tutore, sia o no presente il pupillo: ed in amendue questi casi è responsabile di ciò che autorizza e di ciò che fa (c).

„ (c) *Sufficit tutoribus ad plenam defensionem, sive ip-*
 „ *si*

„ si iudicium suscipiant, sive pupillus, ipsis auctoribus.
 „ l. 1. §. 1. ff. de adm. & per tut. v. d. l. §. 3. & 4. V.
 „ l'artic. 11. della sez. 1.

10. Il potere e l'autorità del tutore hanno questo effetto, che tutto quel che amministra è considerato come il fatto proprio del pupillo; o che si obblighi per lui come suo tutore, o che altri si obblighino verso di lui, o che ottenga condanne dal giudice, o che sia egli condannato, il pupillo è quello che diviene il creditore, e le obbligazioni e le condanne hanno il pieno effetto in favore o contro di lui (a).

„ (a) Si tutor condemnavit, sive ipse condemnatus est,
 „ pupillo & in pupillum potius actio iudicati datur. l. 2.
 „ ff. de adm. & per tut. l. 7. ff. quand. ex fact. tut. Si in
 „ rem minoris pecunia profecta sit, quæ curator vel tu-
 „ tori ejus, nomine minoris mutuo data est, merito per-
 „ sonalis in eundem minorem actio danda est. l. 3. C.
 „ quando ex fact. tut. Tutor qui & cohæres pupillo erat,
 „ cum conveniretur fideicommissi nomine in solidum ipse
 „ cavet. Quæsitum est, an in adultum pupillum pro parte
 „ danda sit utilis actio? respondit dandam. l. 3. ff. quan-
 „ do ex fact. tut. V. l'art. 16. di questa sez.

11. Il pupillo è talmente sotto la potestà del tutore, che non può obbligarsi senza la sua autorità. Ma siccome l'autorità del tutore tende solo al vantaggio del pupillo, perciò le obbligazioni che un terzo ha contratto con il pupillo sono valide, quantunque abbia questi agito senza l'autorità del tutore (b).

„ (b) Pupillus vendendo sine tutoris auctoritate non o-
 „ bligatur; sed nec in emendo, nisi in quantum locu-
 „ plior factus est. l. pupillus 5. §. 1. ff. de aut. & con. tut.
 „ Obligari ex omni contractu pupillus sine tutoris au-
 „ toritate non potest, acquirere autem sibi stipulando,
 „ & per traditionem accipiendo, etiam sine tutoris au-
 „ toritate potest. l. obligari 9. in principio, ff. de aut. &
 „ conf. tut.

12. Le infermità del tutore non possono ser-
 vi-

vire di pretesto per render valida l'obbligazione, contratta da un pupillo senza l'autorità del tutore. Poichè non potendo egli contrattare senza l'autorità di un tutore, non può acquistare questa capacità colle infermità del tutore. Se il tutore sia in tale stato di malattia che gli sia impossibile di attendere agli affari del pupillo, bisogna eleggerne un altro in suo luogo. Se il tutore fosse cieco potrebbe autorizzare il pupillo; poichè la cecità non lo rende incapace di tale officio (a).

„ (a) Etiam si tutor cæcus factus sit, autor fieri potest.
„ *l. etiam 16. ff. de aut. & cons. tut.*

13. Un tutore non può essere sforzato ad autorizzare il pupillo. Tuttavia se il suo rifiuto di autorizzarlo avesse cagionato qualche pregiudizio, sarà egli garante della perdita patita dal pupillo (b).

„ (b) Si tutor pupillo nolit autor fieri, non debet eum
„ prætor cogere, primum, quia iniquum est, etiamsi non
„ expedit pupillo, auctoritatem eum præstare; deinde et
„ si expedit, tutelæ iudicio pupillus hanc jacturam con-
„ sequitur. *l. si tutor 17. ff. de aut. & cons. tut.*

14. Quando vi sono molti tutori, basta l'autorità di un solo (c).

„ (c) Pluribus tutoribus datis, unius auctoritas sufficit
„ *l. etsi 4. ff. de aut. & cons. tut.*

„ Si plures sint tutores, unius auctoritas sufficit. *l. pu-
„ pillus 5. in principio ff. de aut. & cons. tut.*

15. L'autorità del tutore non è meno necessaria per obbligazioni condizionate, che per le obbligazioni pure e semplici (d).

„ (d) Et si conditionalis contractus cum pupillo fiat,
„ tutor debet pure autor fieri. *l. etsi 8. ff. de aut. & cons.
„ tut.*

16. Trovandosi il pupillo pregiudicato in ciò che il tutore ha trattato, anche di buona fede,

o uni-

o unitamente con lui, o senza di lui, l'autorità del tutore non impedisce che non possa il pupillo esserne indennizzato (a), secondo le regole che saranno spiegate nel titolo delle restituzioni *in integrum*. Poichè il tutore ha soltanto l'autorità di conservare i beni del pupillo, non di pregiudicarlo.

„ (a) Tutor in re pupilli tunc domini loco habetur cum
 „ tutelam administrat, non cum pupillum spoliat. l. 7. §.
 „ 3. ff. pro emp. Nulla differentia est, num interveniat
 „ autoritas tutoris, an perperam adhibea ur. l. 2. ff. de
 „ auct. & conf. tut. Minoribus annis viginti quinque, e-
 „ tiam in his quæ præsentibus tutoribus vel curatoribus in
 „ iudicio vel extra iudicium gesta fuerint, in integrum
 „ restitutionis auxilium superesse, si circumventi sunt,
 „ placuit. l. 2. C. si tut. vel cur. inter. V. l' articolo 19
 „ della sezione 2. delle rescissioni.

17. Se il tutore avesse qualche pretensione contro il suo pupillo, non potrà autorizzarlo, per ciò che riguarderà il proprio interesse. Ma in questo caso si destina al pupillo un curatore, che in altra maniera chiamasi tutore surrogato, per difenderlo contro il suo tutore. Se poi il pupillo avesse due o più tutori, uno di essi lo difenderà contro l'altro. Ma se si trattasse di autorizzare il pupillo per accettare, per esempio, una successione onerosa, di cui il tutore si trovasse creditore, potrebbe autorizzarlo a dichiararsi erede, quantunque per una conseguenza della qualità ereditaria, il pupillo si trovasse obbligato verso di lui (b).

„ (b) In rem suam tutorem autorem fieri non posse. l.
 „ 1. ff. de auct. & conf. l. 5. eod. Si pupillus pupillave cum
 „ iusto tutore, tutore cum eorum quo litem agere vult,
 „ & curator in eam rem petitur, &c. l. 3. §. 2. ff. de
 „ tutel. l. 1. C. de in lit. dand. tut. v. Nov. 72. cap. 2. Si
 „ plures tutore sint, a prætore curatorem posci litis cau-
 „ sa supervacuum est, quia altero autore cum altero agi

„ po-

„ potest. l. 24. ff. de test. tut. Quamquam regula sit juris
 „ civilis, in rem suam autorem tutorem fieri non posse,
 „ tamen potest tutor pupilli sui debitoris hereditatem
 „ adeunti pupillo auctoritatem accomodare, quamvis per
 „ hoc debitor efficiatur: prima enim ratio auctoritatis ea
 „ est, ut hæres fiat. Per consequentias contingit ut debi-
 „ tum subeat. l. 1. ff. de aud. & conf. tut. l. 7. eodem.

18. Il tutore non può accettare una cessione
 contro il suo pupillo; e se l'accetta perde il
 credito ceduto (a). Purchè le circostanze non lo
 giustifichino; come se il tutore paghi danaro del
 proprio per far rivocare, o per prevenire un
 sequestro de' beni del pupillo (b).

„ (a) Cadat ab eis, quæ ex hoc sunt quæsitæ propter
 „ transgressionem nostræ legis. Nov. 72. cap. 5.

„ (b) Non sit contra Senatusconsultum, si cuius tutor
 „ creditori patris pupilli exolvit, ut ejus loco succedat l.
 „ 12. ff. de reb. eor qui sub. tut. &c.

SEZIONE III.

Degli obblighi de' tutori.

SOMMARIO.

1. Tutore obbligato ad accettare la tutela.
2. Primo obbligo del tutore: educazione del pupillo.
3. Regolamento l'educazione del pupillo appartiene alla madre.
4. Madre passata alle seconde nozze.
5. Spese per l'educazione de' pupilli.
6. Regole per queste spese.
7. Volontà del padre sull'educazione.
- * 8. A chi appartenga l'educazione del pupillo.
9. Spe-

9. Spese per l'educazione del pupillo.
10. Pupilli senza beni.
11. Secondo obbligo del tutore : amministrazione dei beni.
12. Inventario de' beni.
13. Scritture ed effetti consegnati al tutore.
14. Tutore in possesso di tutti i beni.
15. Il tutore deve vendere i mobili del pupillo.
16. Il tutore non può comprare i beni del pupillo.
17. Eccezione della regola della vendita de' mobili.
18. Altra eccezione.
19. Altra eccezione.
20. Utilità del pupillo preferita alla disposizione poterna.
21. Vendita de' crediti minuti.
22. Impiego del danaro.
23. Se il tutore sia responsabile dell'impotenza dei debitori.
24. Del tutore che essendo creditore, si compone.
25. Tutore che ha ottenuto un rilascio dai creditori del pupillo.
26. Interesse de' danari, mancando il tutore di rinvenirli.
27. Dilazione per il rinvestimento.
28. Il tutore che non ha rinvestito il danaro del pupillo, ne deve gli interessi.
29. Se un tutore debba gl'interessi quando non ha trovato un utile rinvestimento.
30. Se il tutore abbia impiegato il suo denaro.
31. Se il tutore possa esser tenuto agl'interessi dopo la maggior età del pupillo.
32. Impiego dei risparmi.
33. Impiego delle rendite de' nuovi fondi.

34. Se non si trova a rinvestire.
35. Se il tutore trascuri di rinvestire, o non si cauteli.
36. Dell' amministrazione di due o più tutori.
37. Beneficio di divisione e di discussione tra molti tutori.
38. Se un tutore possa esser tenuto al fatto del contutore.
39. Di molti tutori.
40. Tutori onorarj.
41. Il tutore deve render conto dopo finita la tutela.
42. Caso in cui il tutore dee render conto durante la tutela.
43. Introito ed esito.
44. Spese della tutela.
45. Ipoteca del pupillo su i beni del tutpre.
46. Della madre tutrice che passa alle seconde nozze.

Colui che è stato eletto tutore, e che non ha scusa per esentarsi da quest' ufficio è obbligato di accettare la tutela e di esercitarla; e sarà responsabile non solo di ciò che avrà malamente amministrato, ma eziandio di ciò che avrà mancato di amministrare (a).

„ (a) Gerere atque ministrare tutelam, extra ordinem
 „ tutor cogi solet. l. 1. ff. de adm. & per tut. Ex quo scit
 „ se tutorem datum, si cesset, tutor suo periculo cessat,
 „ D. l. §. 1. In omnibus quæ fecit tutor, cum facere non
 „ deberet, item in his quæ non fecit, rationem reddet
 „ hoc iudicio. l. 1. ff. de tut. rat. Tam de administratis,
 „ quam de neglectis. l. 6. C. sic test. int. Ex quo innuit
 „ tutori se tutorem esse, scire debet periculum tutelæ ad
 „ to-

„ eum pertinere. l. 5. §. ult. ff. de adm. & per tut. Vedi
 „ qui appresso l'articolo 11.

2. Il primo obbligo del tutore è di prender cura della persona del pupillo; di prevedere alla sua educazione ed alla sua condotta, e di fare a tale oggetto le spese necessarie ed oneste, secondo la condizione ed i beni del pupillo medesimo (a).

„ (a) Cum tutor non rebus dumtaxat, sed etiam moribus, pupilli præponatur, in primis mercedes præceptoribus, non quas minimas poterit, sed pro facultate patrimonii, pro dignitate natalium constituet. l. 12. §. 3. ff. de adm. & per tut. V. l'art. 5. ed i seguenti.

3. Le madri de' pupilli hanno cura della loro educazione, quantunque non sieno tutrici. Purchè non vi fossero giuste cause di privarnele, il che sarà stabilito dal giudice, col parere de' congiunti (b).

„ (b) Educatio pupillorum tuorum nulli magis quam matri eorum, si non vitricum eis induxerit, committenda est. Quando autem inter eum, & cognatos, & tutores super hoc orta fuerit dubitatio, aditus præses provinciae, inspecta personarum qualitate & conjunctio. ne, perpendet ubi puer educari debeat. l. 1. C. ub. pup. educ. deb. Nov. 22. cap. 38. (1).

4. Se la morte del pupillo è passata alle seconde nozze, l'educazione potrà esserle tolta o lasciata col suo secondo marito, secondo le circostanze (2).

5. L'edu-

(1) Non si è messo in questa regola, che la madre passata alle seconde nozze, è priva dell'educazione de' suoi figli di un altro letto, come sembra che voglia la legge citata su questo articolo; poichè sebbene questa considerazione debba talvolta avere un tal effetto, la nostra usanza nondimeno non priva la madre dell'educazione de' suoi figli per essere semplicemente passata alle seconde nozze. V. l'art. seguente.

(2) Questa è una conseguenza dell'articolo precedente e dell'

5. L'educazione del pupillo comprende i suoi alimenti, il suo vestiario, l'abitazione, i medicamenti, le paghe de' maestri, il mantenimento agli studj e agli altri esercizi, e generalmente tutte le spese necessarie ed oneste, secondo la sua condizione ed i suoi beni (a).

„ (a) Officio Judicis, qui tutelæ cognoscit, congruit re-
 „ putationes tutoris non improbas admittere. Ut puta,
 „ si dicat impendisse in alimenta pupilli vel disciplinas.
 „ l. 2. ff. ubi pup. educ. Mercedes præceptoribus. l. 12. §.
 „ 3. ff. de adm. & per tut. Vestem & tecum, l. 13. §. 3.
 „ ff. ubi pup. educ. v. l. ult. C. de aliment. pup. præst.

6. Le spese per l'educazione debbono essere regolate in maniera che non manchi nulla di onesto nè di necessario al pupillo, secondo la sua condizione e le sue rendite; procurando però che esse non assorbiscano tutte le rendite (b). Anche per i pupilli esorbitantemente ricchi, le spese della educazione debbono essere moderate (c). Che se i beni del pupillo si aumentano o si diminuiscono, le spese dell'educazione, potranno a proporzione esser aumentate o diminuite secondo il bisogno (d).

„ (b) Modus autem, si quidem prætor arbitratus est, is
 „ servari debet, quem prætor statuit: Si vero prætor non
 „ est, aditus, pro modo facultatum pupilli debet arbitrio
 „ judicis æstimari. l. 2. §. 1. ff. ubi pup. educ. Modum
 „ autem matrimonii spectare debet (prætor) cum ali-
 „ menta decernit. Et debet statuere tam moderate, ut
 „ non universum redditum patrimonii in alimenta decer-
 „ nat, sed semper sic, ut aliquid ex redditu supersit. l. 3.
 „ §. 1. eod. Novel. 72. c. 7.

„ (c) In amplis tamen patrimoniis positis, non cumu-
 „ lus patrimonii, sed quod exhibitioni frugaliter sufficit,
 „ modum alimentis dabit. D. l. 3. §. 3.

„ (d) Si forte potest decreta alimenta ad egestatem
 „ fue-

e dell' articolo 4 della sezione 7, ove si è detto che il padrigno può esser tutore.

„ fuerit pupillus perductus, diminui debent quæ decreta
 „ sunt; quemadmodum solent augeri, si quid patrimonio
 „ accessit. D. l. 3. §. ult.

7. Se il padre del pupillo abbia provveduto a ciò che riguarda la sua educazione, sia per il luogo in cui deve essere allevato, sia per la maniera o per le spese, bisogna stare alla sua disposizione: purchè giuste cause non obblighino a regolare diversamente queste cose. Quindi, per esempio, se il padre credendosi più ricco di quel che fosse in realtà, avesse ordinata un'educazione di una spesa troppo grande, si potrebbe moderarla; siccome potrebbesi aumentarla, se non bastasse ciò che aveva destinato, avendo sempre riguardo alla condizione ed a' beni del pupillo. Potrebbesi perciò commettere l'educazione ad altre persone, posponendo quelle che il padre aveva elette, qualora si trovasse che la cura di queste persone mettesse in pericolo la vita o i costumi del pupillo. E se un padre avesse affidata l'educazione del figlio ad un erede che gli avesse sostituito, dipenderebbe dalla prudenza del giudice e de' parenti del pupillo di prevenire ogni pericolo ed anche ogni sospetto, se lo giudicasse conveniente. Così in altre difficoltà simili, à rimesso all'arbitrio del giudice l'eseguire o non eseguire le disposizioni del padre, avendo sempre riguardo al vantaggio del pupillo (a).

„ (a) Si pater statuit alimenta liberis, quos hæredes
 „ scripserit, ea præstando tutor reputare poterit; nisi
 „ forte ultra vires facultatum statuerit: tunc enim impu-
 „ tabitur ei, cui non adiro Prætorē desideravit alimenta
 „ minui. l. 2. §. ult. ff. ubi pup. educ. Solet Prætor fre-
 „ quentissime adiri, ut constituat ubi filii vel alantur vel
 „ morentur; non tantum in posthumis, verum omnino
 „ in

„ in pueris . l. 1. ff. eod. Si disceptetur ubi morari , vel
 „ ubi educari pupillum oporteat , causa cognita , id præ-
 „ sidem statuere oportebit . In causæ cognitione , evitan-
 „ di sunt qui pudicitiae impuberis possunt insidiari . l. 5.
 „ eod. Et solet ex persona , ex conditione & ex tempore
 „ statuere ubi potius alendus sit , & connumquam a vo-
 „ luntate patris recedit Prætor . Denique cum quidam te-
 „ stamento suo cavisset , ut filius apud substitutum educa-
 „ retur , Imperator Severus rescriptit , Prætozem aestima-
 „ re debere , præsentibus cæteris propinquis liberorum .
 „ Id enim agere prætozem oportet , ut sine ulla mali-
 „ gna suspitione alatur partus , & educetur . l. 1. §. 1.
 „ eod. V. l'artic. 20.

8. L'educazione de' pupilli appartiene ai padri ed alle madri , ed in loro mancanza ai tutori . Possono tuttavia esservi circostanze che determi- nino a vietare ai tutori , ed anche ai padri ed alle madri l'educazione de' pupilli . Deesi aver cura di non affidare l'educazione de' pupilli a per- sone d'una vita sregolata ; poichè sarebbe da te- mersi che il cattivo esempio non li potesse cor- rompere (a) .

„ (a) Si disceptetur ubi morari , ubi educari pupillum
 „ oporteat , causa cognita , id præsidem statuere oportebit . In causæ cognitione evitandi sunt qui pudicitiae
 „ impuberis possunt insidiari . l. si disceptetur 5. ff. ubi pu-
 „ pillus .

9. La spesa per l'educazione de' pupilli deve regolarsi secondo le loro facoltà e la loro età (b) .

„ (b) Ad instructionem pupillorum vel adolescentium ,
 „ pupillarum vel earum quæ intra vigesimum annum con-
 „ stitutæ sunt , solet decernere respectu , facultatum &
 „ ætatis eorum qui instituuntur . l. ius. 3. §. idem 5. ff.
 „ ubi pupillus .

10. Se il pupillo sia privo di beni , o non ne abbia a sufficienza per il suo mantenimento , il tutore non è obbligato a spender del proprio ; poichè quest' officio non consiste se non a pren-

der quella cura che l'amministrazione richie-
de (a).

„ (a) Si egeni sunt pupilli, de suo eos alere tutor non
„ compellitur. l. 3. §. ult. ff. ubi pup. educ.

11. Il secondo obbligo del tutore riguarda l'am-
ministrazione de' beni del pupillo; e quest'obbli-
go consiste nel prender la medesima cura de' be-
ni o degli affari del pupillo, come un padre di
famiglia la prende per i suoi. Quindi il tutore
sarà risponsabile del dolo e delle colpe contrarie
a questa cura; ma non del cattivo successo di
una buona amministrazione, nè de' casi fortui-
ti (b).

„ (b) A tutoribus & curatoribus pupillorum eadem di-
„ ligentia exigenda est circa administrationem rerum pu-
„ pillarium, quam pater familias rebus suis ex bona fide
„ præbet. l. 33. ff. de adm. & per tut. Generaliter quo-
„ tiescumque non sit nomine pupilli, quod quisvis, pater-
„ familias idoneus facit, non videtur defendi. l. 10. eod.
„ Præstando dolum, culpam, & quantam in suis rebus di-
„ ligentiam l. 1. ff. de tutelis & rat. Quidquid tutoris do-
„ lo vel lata culpa, aut levi, seu curatoris minores ami-
„ ferint, vel cum possent non acquisierint, hoc in tutelæ
„ seu negotiorum gestorum utile iudicium venire, non est
„ incerti juris. l. 7. §. arb. tut. Sufficit totori bene & di-
„ ligenter negotia gessisse, etsi eventum adversum habuit
„ quod gestum est. l. 3. §. 7. ff. de contr. tut. & tut. act.
„ Tutoribus vel curatoribus fortuitos casus adversus, quos
„ caveri non potuit, imputari non oportere, sæpe re-
„ scriptum est. l. 4. C. de adm. & per tut. V. l'artico-
„ lo 43.

12. Il primo dovere del tutore per l'ammini-
strazione de' beni del pupillo, è di farne inven-
tario coll'autorità del giudice, prima d'intromet-
tersi nell'esercizio della tutela, affinchè sappia
di che è incaricato, e possa renderne conto
a suo tempo. Che se prima dell'inventario
si desse qualche affare che non ammettesse di-
la.

lazione, il tutore vi provvederà secondo il bisogno (a).

„ (a) Tutores vel curatores, mox quam fuerint ordinati, sub præsentia publicarum personarum, inventarium rerum omnium & instrumentorum solemniter facere curabunt. *l. 24. C. de adm. tut.* Nihil itaque gerere, ante inventarium factum, eum oportet; nisi id quod dilationem nec modicam expectare possit. *l. 7. ff. de adm. & per tut. l. ult. §. 1. C. arbit. tut.*

13. Fatto l'inventario de' beni, si consegnano al tutore tutti i documenti e le scritture, affinchè prenda cura degli affari, riscuota i crediti, usi le diligenze che dovranno farsi in giudizio per le liti, ed invigili a tutto ciò che potrà richiedere l'interesse del pupillo (b).

„ (b) Inventario publice facto secundum morem solitum, res ei tradantur. *l. ul. §. 1. C. arb. tut.* Nomina paternorum debitorum, si idonea fuerint initio susceptæ tutelæ, & per latam culpam tutoris minus idonea tempore tutelæ esse cœperunt; iudex qui super ea re datus fuerit, dispiciet: & si palam dolo tutoris, vel manifesta negligentia cessatum est, tutelæ iudicio damnum quod ex cessatione accidisset, pupillo præstandum esse, statuere curabit. *l. 2. C. arb. tut. l. 57. ff. de adm. & per tut. V. l'art. 11.*

Ma per rapporto alle liti, egli non può intentarne, e neppure proseguire quelle che si trovavano intentate, senza che vi concorra il parere di quelle persone, ch'egli deve consultare. Con questo parere medesimo deve regolare gli atti contro i debitori del pupillo, per non far atti inutili contro i debitori insolvibili. In sostanza egli in tutte le cose dubbie deve dipendere da questo parere.

14. Tutti i fondi del pupillo passano in potere e nel possesso del tutore, per prenderne cu-

ra, e per raccoglierne i frutti e le altre rendite (2).

„ (a) Tutores possessorum loco habentur. l. 15. §. 5.
„ ff. qui soid. rog.

15. Potendo i mobili perire o perdersi, e dall'altra banda non producendo veruna rendita, debbono i tutori farli subito vendere, per impiegarne, i danari in capitali fruttiferi. Che se si desse qualche causa di ritardo, siccome non si dovrebbe allora imputare al tutore il non aver usata una sollecita diligenza, così non dovrebbe essere scusato se avesse usata qualche negligenza (b).

„ (b) Si tutor cessaverit in distractione earum rerum
„ quæ tempore depereunt, suum periculum facit; debuit
„ enim confestim officio suo fungi. Quid si contutores
„ expectabat vel differentes, vel etiam volentes se excu-
„ sare, an ei ignoscatur? Et non facile ignoscetur, de-
„ buit enim partibus suis fungi, non quidem præcipiti se-
„ stinatione, sed nec moratoria cunctatione. l. 7. §. 1. ff. de
„ adm. & per tut. l. ut. §. ut. c. eod. Animalia supervacua
„ 22. in fine c. eod. l. ut. C. quando decr. op. n. e. Si res
„ pupillares quas in horreo conditas habere, aut etiam
„ vendere debuisti, in hospitio tuo, ut asseveras, vi ignis
„ absumptæ sunt; culpam seu segnitiam tuam non ad
„ tuum damnum, sed ad pupilli tui spectare dispendium,
„ minus probabili ratione deposcis. l. 3. c. de peric. tut.
„ Ut ex mobilibus prædia idonea comparentur. l. 14. C.
„ de adm. tut. (1)

16. II

(1) Per l'antico diritto romano, il tutore non solo era obbligato a far vendere i mobili, ma eziandio le cose, per il pericolo degl' incendi, *domus vel alia res periculo subiectæ*. l. 5. §. 9. ff. de adm. & per tut. l. 22. C. de adm. tut. L' imperador Costantino vietò di vendere alcuno stabile, ed anche i mobili, senza cognizione di causa e senza decreto del giudice, a riserva delle vesti e degli animali, il cui uso non era necessario ai pupilli, permettendo di vendere queste cose senza decreto del giudice. D. l. 22.

16. Il tutore non può comprare i beni del pupillo, nè a nome proprio, nè per mezzo di una terza persona; poichè non può essere venditore e compratore della medesima cosa; ed inoltre potrebbe facilmente usare qualche frode e contrattare a vil prezzo (a).

„ (a) Idem ipse tutor & emptoris & venditoris officio
 „ fungi non potest. l. 5. §. 2. ff. *aud. & cons. tut.* Sed si
 „ per interpositam personam rem pupilli emerit, in ea
 „ causa est, ut emptio nullius momenti sit. D. l. §. 3.
 „ l. 9. ff. *de reb. cer. q. s. r.*

17. Se fra i mobili ve ne siano alcuni di un uso necessario o vantaggioso, come i bestiami di un podere, i tini per la vendemmia ed altri simili, questi tali mobili non si debbono vendere (b).

„ (b) Animalia quoque *supervacua*, quamvis minorum,
 „ quin veneant non veramus. l. 22. in fin. C. *de adm. tut.*
 „ V. l' art. 19.

18. Se la tutela deve finir presto, perchè il pupillo si trovi prossimo all'età maggiore, in questo caso il tutore non è obbligato a vendere tutti que' mobili, che saranno necessarij al pupillo divenuto che sia maggiore, e de' quali dovrebbe questi fare un nuovo acquisto (1).

18. Se per altre ragioni sarà necessario o almeno vantaggioso il conservare alcuni mobili, come le gioje, i quadri e gl' altri mobili preziosi di una illustre famiglia; come pure le mu-

te

(1) Siccome i mobili de' minori non debbono esser venduti se non per prevenirne la deteriorazione, e per impiegare il denaro, così cessando tali motivi nel caso di questo articolo, deve altresì cessare la disposizione della legge che ordina la vendita de' mobili.

te de' cavalli ed altre cose necessarie alla persona o al patrimonio del pupillo: in questi casi ed in altri consimili il tutore potrà conservare queste tali cose, secondo la condizione de' minori, l'uso delle cose medesime e la ragionevolezza di altre circostanze (a).

„ (a) Gemmas, cæteraque mobilia prætiosa. l. 22. c. de
„ admin. tut.

20. Se il padre del pupillo avesse ordinata la vendita de' mobili, il tutore sarà tuttavia obbligato a venderli, a scanso di qualche circostanza particolare, che renda giusto il conservarli. Il che dovrà determinarsi dal giudice, col parere de' congiunti del pupillo (b).

„ (b) Usque adeo autem licet tutoribus patris præcep-
„ tum negligere, ut si pater caveret, ne quid rei suæ
„ distrahatur, vel ne vestis, vel ne domus, vel ne aliæ
„ res periculo subjectæ, liceat eis contemnere hanc pa-
„ tris voluntatem. l. 5. §. 9. ff. de adm. & per tut. V. gli
„ artic. precedenti. V. l'art. c. sulla volontà del padre.

21. Se nel patrimonio di un pupillo vi saranno crediti attivi, i quali sia più vantaggioso il vendere che il procurarne l'esazione, a cagione del pericolo di fare spese inutili; come se si trattasse dell'erede di un mercante a minuto, il quale avesse lasciato un numero così grande di piccoli crediti, che fosse impossibile o troppo difficile di esigerli per la loro quantità, per la loro tenuità, o per la difficoltà di far stare a ragione i debitori: in tal caso potrà il tutore fare una vendita generale di tutti questi crediti, osservando però le solite formalità, e riservandosi que' crediti che fosse più vantaggioso esigere da se medesimo (1).

(1) Queste sorte di crediti essendo egualmente soggetti
22. Tut-
a pe-

22. Tutto il denaro effettivo esistente nel patrimonio, e tutto quello che si ricaverà dalla vendita de' mobili e degli altri effetti, dovrà dal tutore impiegarsi nel pagamento de' debiti ereditarj e degli altri pesi. Ciò che vi rimane dovrà essere reinvestito in fondi o in crediti fruttiferi (a) Fra i debiti poi ereditarj, che il tutore deve pagare, si comprende ancora qualunque debito del pupillo col tutore medesimo (b).

„ (a) Ex mobilibus prædia idonea comparentur. l. 14. c. de adm. tut.

„ (b) Sicut autem solvere tutor quod debet, ita & exigere quod sibi debetur potest, si creditor fuit patris pupilli. Nam & sibi solvere potest. l. 9. §. eod. l. 8. C. qui dare tut.

23. Il tutore deve essere attento di esigere a suo tempo; e se per aver differita l'esazione, qualche debitore diviene insolubile, egli deve indennizzare del proprio il pupillo di quella perdita (c).

„ (c) Si tutor constitutus quos invenerit debitores non convenerit, ac per hoc minus idonei efficiantur, vel intra sex primos menses pupillares pecunias non collocaverit, ipse in debitam pecuniam, & in usuras eius pecuniæ, quam non sceneraverit convenitur. l. Si tutor 15. ff. de adm. & per tut.

24. Se il patrimonio del pupillo è gravato di debiti, ed il tutore essendo uno de' creditori convenga cogli altri per qualche rilascio, per impedire che il pupillo non rinunzi alla successione, sarà obbligato a fare per parte sua il medesimo

a perire che i mobili, v'è la medesima ragione di venderli.

mo rilascio (a); purchè per considerazioni particolari, non si provvedesse diversamente da coloro, che danno il lor consiglio negli affari del pupillo.

„ (a) Cum hæreditas patris ære alieno graveretur, &
 „ res in eo statu videretur, ut pupilla ab hæreditate pa-
 „ terna abstinereetur; unus ex tutoribus cum plurisque
 „ creditoribus ita deciderit, ut certa crediti portione con-
 „ tenti essent; acciperentque . . . respondi eum tutorem
 „ qui cæteros creditores ad portionem vocaret, eadem
 „ parte contentum esse debere. l. 59. ff. de adm. & per
 „ tut. (1)

25. Se il tutore abbia ottenuto da tutti i creditori del pupillo un ribasso de' loro crediti, e se anch'egli sia creditore dell'eredità del pupillo, può nascere la questione se anch'esso debba fare il ribasso come gli altri. Convien distinguere. Se il ribasso si fa ad oggetto che il pupillo accetti l'eredità, gravata di que'tali debiti, il tutore è obbligato anch'egli al ribasso. Ma se si fa per altro motivo, che quello di far accettare al pupillo l'eredità o di fare altro contratto, il tutore non è tenuto al ribasso (b).

„ (b) Cum in eo esset pupillus, ut ab hæreditate patris
 „ abstinereetur, tutor cum plerisque creditoribus deciderit ut
 „ certam portionem acciperent, idem curatores cum aliis
 „ fecerunt, quæro an & tutor idemque creditor patris
 „ eadem portionem retinere debeat? Respondi eum tuto-
 „ rem

(1) Se i parenti del minore trovassero a proposito di distinguere la condizione del tutore da quella degli altri creditori, considerando la sua cura e'l vantaggio che procurasse al minore, ottenendo dagli altri un rilascio che non avrebbe forse, egli stesso il mezzo di fare, potrebbe esser giusto che il tutore non fosse obbligato al medesimo rilascio.

„ rem qui cæteros ad portionem vocaret, eadem parte
 „ contentum esse debere. *l. cum in eo 14. ff. de padis.*

26. I danari che proverranno dalla restituzione de' capitali e degli altri crediti del pupillo, o che gli ricaderanno per successione o per altra via, saranno impiegati in fondi o in rendite, del pari che quelli della vendita de' mobili. E se il tutore non faccia le sue diligenze per questo impiego, o che se ne serva per suo uso, sarà tenuto agl'interessi delle somme che avrà mancato d'impiegare (a).

„ (a) Si post depositionem pecuniæ comparare prædia
 „ tutores neglexerunt, incipient in uluras conveniri:
 „ quamquam enim a præfore cogi eos oportet ad compa-
 „ randum, tamen si cessent, etiam uluris plectendi sunt,
 „ tarditatis gratia, nisi per eos factum non est, quominus
 „ compararent. *l. 7. §. 3. ff. de admin. & per tut. Pecuniæ,*
 „ quam in usus suos converterunt tutores legitimas
 „ uluras præstant. *D. l. §. 4. l. 1. c. de usurp. pag.*

27. L'interesse de' danari del pupillo non comincia a correre contro il tutore dal momento che gli ha ricevuti; ma gli si dà un tempo per farne l'impiego, o sieno danari che provengano dalla vendita de' mobili o da altre cause, o pure da' risparmi delle rendite di cui si parlerà nell'articolo seguente (b).

„ (b) Usuræ a tutoribus non statim exiguntur, sed in-
 „ terjecto tempore ad exigendum, & collocandum duo-
 „ rum mensium, Idque in iudicio tutelæ servari solet.
 „ Quod spatium, seu laxamentum temporis tribui non
 „ oportet his qui nummos impuberum vel adolescentium
 „ in suos ulus converterunt. *l. 7. §. 11. ff. de admin. &*
 „ *per tut.*

28. Quando un tutore ha ricevuto danaro, deve impiegarlo nel pagare le spese necessarie per l'educazione del pupillo e per gli altri pesi: e se pagate queste spese gli rimangano danari, de-

ve

ve impiegarli in capitali per aumentare le rendite del pupillo. Se il tutore trascuri d'impiegare questo danaro in capitali, deve indennizzare il pupillo della perdita avvenuta per sua negligenza. Questa è la ragione per cui viene il tutore obbligato a pagare gl'interessi delle somme che ha in suo potere, come se le avesse realmente impiegate. Per altro si dà al tutore una dilazione per fare questo impiego, e dopo spirato il termine di questa dilazione, egli è tenuto a pagare gl'interessi. La dilazione accordata al tutore è di sei mesi secondo la nostra usanza, la quale in questa parte si uniforma alla disposizione del diritto romano, che dava similmente sei mesi di tempo al tutore (1).

29. Se il tutore non abbia trovato alcun impiego, non è giusto che paghi gl'interessi. Quando non trova a fare un buon impiego de' danari che ha in suo potere, deve chiamare a congresso i parenti del pupillo, per vedere qual uso potrà farsi di questi danari. Se il tutore non prende questa precauzione, si presume ch'egli gli abbia impiegati; ed in oltre gli viene imputato a colpa di non aver consultati i parenti del pupillo, i quali avrebbero potuto suggerirgli qualche utile reinvestimento.

30. Se il tutore abbia reinvestito il denaro proprio, non può dispensarsi dal pagare gl'interessi

(1) V. la legge si tutor 15 ff. de adm. & per tut. citata sull'articolo 3 di questa sezione.

si de' danari dei pupillo, sotto pretesto che non ha potuto trovare un buon impiego (1).

31. Il tutore deve gl'interessi anche dopo la maggior età del pupillo, se ricusi di render conto e di pagare il residuo (2).

32. Se le rendite del pupillo superino le spese, il tutore è obbligato d'accumulare ciò che rimane in ogni anni, per farne un capitale ed impiegarlo in fondi fruttiferi, quando vi sarà una somma sufficiente per far questo impiego. E se non lo fa, pagherà gl'interessi della somma che rimane da queste rendite, secondo la regola spiegata nell' articolo XXVII (3).

33. Le

(1) Non est audiendus tutor cum dicat ideo cessasse pupillarem pecuniam, quod idonea nomina non inveniret, si arguatur eo tempore suam pecuniam bene collocasse. *l. tutor 13 §. non 1. ff. de adm. & per tut.*

(2) Tutor qui post pubertatem pupilli negotiorum ejus administratione abstinuit; usuras præstare non debet, ex quo obtulit pecuniam... Ulpianus notat, non sufficit obtulisse, nisi & deposuit obligatam tuto in loco. *l. tutor 28. §. tutor 1 ff. de adm. & per tut.*

(3) Ita autem depositioni pecuniarum locus est, si ea summa corradi, id est, colligi possit, ut comparari ager possit. Si enim tam exiguam esse tutelam facile probatur, ut ex nummo resecto prædium puero comparari non possit, depositio cessat. Quæ ergo tutelæ quantitas depositionem inducat, videamus: & cum causâ depositionis exprimatur, ut prædia pupillis comparentur, manifestum est, ut ad minimas summas non videatur pertinere, quibus modus præfiniri generaliter non potest, cum facilius causâ cognita, per singulos possit examinari. *l. 5. ff. de adm. & per tut. (1).*

(1) Ved. l'articolo 27 e la nota che vi è stata fatta, e l'articolo seguente.

Se il tutore si trovi debitore del suo pupillo, farà tenuto a comprendere nel fondo che proverrà dalle rendite, gl'interessi di ciò ch'egli stesso dovrà; poichè ha dovuto farne il pagamento; ed è riguardo a lui lo stesso che se gli avesse ricevuti da un altro debitore. A se metipso exigere eum oportuit. *l. 38. ff. de neg. gest.*

33. Le rendite che si ricaveranno dai fondi e dai capitali, fatti con i risparmi, saranno anch'esse accumulate per farne altri capitali, e per impiegarle in fondi o in annui censi, quando potranno esser bastanti, come si è detto nell'articolo precedente, e secondo che vi darà luogo la durata della tutela; poichè tutti i danari delle rendite non essendo più in mano de' debitori, ma in potere del tutore, sono per rapporto al pupillo come tanti capitali che debbono reinvestirsi (a).

„(a) Si usuras exactas tutor vel curator ulibus suis retinuerint, earum usuras agnoscere eos oportet. Sane enim parvi refert, utrum sortem pupillarem, an usuras in usus suos converterent. l. 7. §. 11. ff. de adm. & per tut. Ex duobus tutoribus pupilli, altero defuncto, adhuc impubere pupillo, qui supererat, ex persona pupilli sui, iudice accepto, consecutus est cum usuris quantum ex tutela ad tutorem defunctum pervenerat. Quæsitum est iudicio tutelæ quo experitur pubes factus, utrum eius tantum portionis quæ ab initio ex tutelæ ratione pervenerat ad defunctum contutorem usuræ veniant, an etiam ejus summo, quæ ex usuris pupillo aucta post mortem ejus ad superstitem æque cum sorte translata sit, aut transferri debuit. Respondit, si eam pecuniam in se verisset, omnium pecuniarum usuras præstandas. Quod si pecunia mansisset in rationibus pupilli, præstandum quod bona fide percepisset, aut percipere potuisset, si fœnori dare cum potuisset, neglexisset. Cum id quod ab alio debitoris nomine usurarum cum sorte datur, ei qui accipit, totum sortis vice fungitur, vel fungi debet. l. 58. §. 1. ff. de adm. & per tut.

34. Se non si trovi occasione di fare un impiego utile e lecito, il tutore sarà fuori di ogni obbligo; Ma a tale oggetto deve prendere le precauzioni

dovuto farne il pagamento; ed è riguardo a lui lo stesso che se gli avesse ricevuti da un altro debitore. A semetipso exigere eum oportuit. l. 28. ff. de neg. gest.

cauzioni necessarie, far le sue diligenze, e far ridurre ad atto pubblico il parere delle persone, dalle quali dovea prender consiglio, da cui appa-
 risca che i danari son rimasti in cassa, e che non si è trovato da rinvestirli (a). Altrimenti ne sarà egli risponsabile, secondo la regola spiegata nell'articolo seguente.

„ (a) Si pecuniam pupillarem neque idoneis hominibus
 „ credere, neque in emptionem possessionum convertere
 „ potuisti, non ignorabit iudex ufuras ejus a te exigi non
 „ oportere. l. 3. C. de usurp. pup. Si tutor pecuniam pu-
 „ pillarem credere non potuit, quod non erat cui crede-
 „ ret, pupillo vacabit. l. 12. §. ult. ff. de adm. & per
 „ tut. V. l'artic. seguente.

35. Se il tutore non faccia impiego, e non prenda le precauzioni necessarie per suo discarico, sarà tenuto agl'interessi del denaro; poichè in questo caso si presume ch'egli abbia impiegato il denaro in proprio uso (b).

„ (b) Si comparate prædia tutores neglexerint, inci-
 „ pient ufuras conveniri. l. 7. §. 3. ff. de adm. & per tut.
 „ Nisi per eos factum non est, quominus compararent.
 „ D. §. 3. V. l'artic. precedente e l'artic. 26.

36. Se un pupillo abbia due o più tutori, e nell'elezione siasi destinato a ciascuno il suo ufficio, avranno essi la loro amministrazione distinta, e niuno sarà tenuto a quella degli altri (c).

„ (c) In divisione administratione deducta, five a præ-
 „ fide, five a testatoris voluntate, unumquemque pro sua
 „ administratione convenire pot. st (adolescens), pericu-
 „ lum invicem tutoribus seu curatoribus non sustinenti-
 „ bus. l. 2. §. 1. C. de divid. tut.

Ma se a due o a più siasi commessa la medesima amministrazione, ne saranno tenuti tutti in solido, tanto se la esercitano insieme o separatamente, quanto se convengano tra loro di la-
 sciare

sciarla ad un solo. E se tutti trascurino l'amministrazione, saranno tutti tenuti l'uno per l'altro, perchè il loro officio è comune (a).

„ (a) Si divisio administrationis inter tutores sive curatores in eodem loco seu provincia constitutos facta necdum fuerit, licentiam habet adolescens & unus eorum eligere, & totum debitum exigere. *D. l. 2. l. 1. §. 11. & 12. ff. de tut. & rat. & distr.* Si vero ipsi inter se res administrationis dividerunt, non prohibetur adolescens unum ex his in solidum convenire. *D. l. 2. in fine.* Si quidem ex his (qui non administraverint) idonei non sint, onerabuntur sine dubio ceteri: nec iniue, cum singulorum contumacia pupi lo damnum in solidum dederit. *l. 38. §. 1. ff. de adm. & per tut.*

37. Se sieno stati eletti due o più tutori per amministrare in solido, quest' amministrazione non impedirà che il pupillo, chiamandoli al rendimento de' conti, non sia obbligato a dividere sua azione tra quelli che hanno amministrato, ed a far che ciascuno di essi o i loro eredi rendano conto della sua amministrazione; nè può molestare l' uno per l' altro, purchè non ve ne fosse alcuno tra loro insolubile. E se vivi sieno quelli che non hanno amministrato, non saranno essi molestati prima di esser stati discussi coloro che avranno amministrato. Che se i tutori avessero rinunziato al beneficio di divisione e di discussione potranno essere obbligati in solido a render conto. Ma abbia o no luogo questo beneficio, quelli che avran pagato per gli altri avranno i dritti del pupillo per agire contro di essi, e per recuperare ciò che avran pagato di più della loro porzione (b).

„ (b) Licet tutorum conventionem mutuum periculum minime finiatur, tamen eum qui administravit, si solvendo sit, primo loco, ejusque successores conveniendos esse non ambigitur. *l. ul. C. de divid. tut.* Si quidem

„ dem omnes simul gesserunt tutelam, & omnes solven-
 „ do sunt, æquissimum erit dividi actionem inter eos pro
 „ portionibus viribilis, exemplo fidejussorum l. 1. §. 11.
 „ ff. de tut. & rat. dis. v. l. 2. ff. de cur. bon. dando. Et
 „ si forte quis ex facto alterius tutoris condemnatus præ-
 „ stiterit, vel ex communi gesto, nec mandatæ sunt actio-
 „ nes, constitutum est a divo Pio & ab imperatore no-
 „ stro & divo patre ejus, utilem actionem tutori adver-
 „ sus contutorem dandam. D. l. 1. §. 13. ff. de tut. &
 „ rat. distr. l. 2. C. de divid. tut. (1).

38. Quando vi fossero molti tutori destinati ad un pupillo, senza che coll'atto della tutela vi fosse alcuna divisione di beni assegnata alla particolare amministrazione di ciascuno, essi sono in solido obbligati all'amministrazione l'uno per l'altro, qualunque divisione abbiano fatta tra loro (a).

„ (a) Tres tutores pupillo dati sunt, unus tutelam ges-
 „ sit, & solvendo non est, secundus Titio gerendam man-
 „ davit, & Titius quædam administravit, tertius nihil
 „ omnino gessit: quælitum est quatenus quisque eorum te-
 „ neatur? Et tutorum quidem periculum commune est in
 „ administratione tutelæ. l. tres. tutores 55. in principio,
 „ ff. de adm. & per tut.

39. Se due o più tutori eletti per una medesima amministrazione, non vogliano nè amministrare insieme, nè essere gli uni responsabili per gli altri, nè affidare l'amministrazione ad uno di cui gli altri sieno responsabili; e se uno di loro si esibisca di dar cauzione per amministrare egli solo, e gli altri non diano sicurtà, sarà questi preferito ed amministrerà solo (b).

„ (b) Cum quis offert satisfactionem ut solus admini-
 „ straret,

(1) Non si spiega in questo articolo quel che significa-
 no queste parole divisione e discussione perchè ciò ben si
 comprende dalle regole seguenti. V. l'artic. 3. della sez.
 1. del titolo dell'obbligazione insolido tra due, ec.

„stret, audiendus est. l. 17. ff. de test. tut. §. 1. inf. de
 „satisf. tut. l. 4. in fine C. de tut. vel cur. qui sat. n. d.

Che se tutti si esibiscano di dar cauzione, sarà preferito il più capace ed il più idoneo al pagamento, e per se stesso, e per la sua cauzione. Poichè è meglio che la tutela sia amministrata da un solo, e che gli altri non sieno tenuti ad essere responsabili della sua amministrazione (a). Ma se niuno dia cauzione e non convengano di amministrare tutti insieme, o che un solo amministri per gli altri, l'amministrazione sarà divisa; ed in questo caso niuno sarà responsabile se non della sua parte. Se poi si destina un solo per amministrare, non volendo gli altri essere responsabili per lui, saranno essi esenti da ogni obbligo (b).

„(a) Quod si plures satisfacere parati sint, tunc idoneor
 „præferendus erit: ut & tutorem persona inter se, &
 „fidejussorum comparentur. l. 18. ff. de test. tut. Appa-
 „ret igitur prætori curæ fuisse, ne tutela per plures
 „administretur. l. 3. §. 6. ff. de adm. & per. tut. Nam
 „enimfacilius unus tutor & actiones exercet, & exci-
 „pit. D. l.

„(b) Si non erit a testatore electus tutor, aut gerere
 „nolet, tum is gerat, cui major pars tutorum tutelam
 „decreverit. Prætor igitur jubebit eos convocari, aut si
 „non coibunt, aut coacti non decernent, causa cogni-
 „ta ipse statuet quis tutelam geret. Plane si non con-
 „sentiant tutores prætori, sed velint omnes gerere, quia
 „fidem non habeant electo, nec patiuntur succedanei ef-
 „se alieni periculi, dicendum est prætorem permittere
 „eis omnibus gerere. Item, si dividi inter se tutelam ve-
 „lint tutores, audiendi sunt, ut distribuatur inter eos
 „administratio, vel in partes, vel in regiones: & si ita
 „fuerit divisa, unusquisque exceptione summovebitur pro
 „ea parte vel regione quam non administrat. l. 3. §. 7.
 „8. 9. & l. 4. ff. de adm. & per. tut. l. 55. eod. §. 1. inf.
 „de satisfactionibus tut. V. l'artic. 9. della sezione prima.

40. Quantunque i tutori onorarij non sieno tenuti ad amministrare come gli altri tutori, non-
 di-

dimeno se ad un tutore onorario fosse stata nella sua deputazione assegnata qualche ingerenza, ed egli vi avesse mancato; o pure se per connivenza, o per colpa lata avesse dissimulata la cattiva condotta dell'altro tutore, potrebbe esserne tenuto secondo le circostanze (a).

„ (a) Honorarium tutorem periculum solere pati, si male passus sit administrari tutelam. *l. 60. §. 2. ff. de rit. nupt.* Cæteri igitur tutores non administrabunt, sed erunt hi quos vulgo honorarios appellamus: nec quisquam putet ad hos periculum nullum redundare. Constat enim hos quoque, excussis prius facultatibus ejus qui gesserit, conveniri oportere. Dati sunt enim quasi observatores actus ejus, & custodes. Imputabiturque eis quandoque cur, si male cum conversari videbant, suspectum (eum) non fecerunt. Assidue igitur & rationem ab eo exigere oportet, & sollicitè curare qualiter conversetur, &c. *l. 3. §. 2. ff. de adm. & per. tut. V.* l'artic. 6. della sezione 1.

41. L'ultimo obbligo del tutore è di render conto della sua amministrazione, di essere responsabile di ciò che avrà malamente amministrato o mancato di amministrare, di pagare le somme di cui si troverà debitore, cogl'interessi dal giorno in cui è stato liquidato il conto, e di restituire i frutti di cui avrà goduto (b). L'obbligo

„ (b) Tutorem quoque ut tam rationem, quam si quid reliquorum nomine debet, reddat, apud prætorem convenire potest. *l. 9. C. arbitr. tut.* In omnibus quæ fecit tutor cum facere non deberet, item in his quæ non fecit, rationem reddet hoc iudicio. *l. 1. ff. de tutelis & rat. dis. d. l. §. 3.* Sciendum est tutorem post officium finitum, usuras debere in diem quo tutelam restituit. *l. 7. §. ult. ff. de adm. & per. tut.* Circa tutelæ restitutionem, pro favore pupillorum latior interpretatio facta est. Nemo enim ambigit hodie, siue iudex accipiat in diem sententiæ, siue sine iudice tutela restituitur, in eum diem quo restituerit, usuras præstari. *l. 1. §. ult. ff. de usur.* Si postea quam pupillus ad pubertatem pervenerit, tutor in restituenda tutela

„ aliquamdiu moram fecerit, certum est fructuum nomi-
 „ ne & ulurarum medii temporis, tam fidejussores ejus
 „ quam ipsum teneri. *l. 10. ff. rem. pup. salv. fore.*

poi di render conto è così indispensabile, che se
 il padre del minore, destinando un tutore, l'aves-
 se esentato dal rendimento de' conti, non lascierà
 di essere a ciò obbligato. Altrimenti potrebbero
 restare impunte le ruberie di un tutore; il che sa-
 rebbe contro i buoni costumi e' l diritto pubblico (a).

„ (a) Quidam decedens filiis suis dederat tutore, &
 „ adjecerat, *eosque aneclogistos esse volo.* Et ait Julianus,
 „ tutores nisi bonam fidem in administratione præstite-
 „ rint, damnari debere, quamvis testamento comprehen-
 „ sum sit, ut aneclogisti essent... & est vera ista sen-
 „ tentia. Nemo enim jus publicum remittere potest hu-
 „ jusmodi cautionibus nec mutare formam antiquitus con-
 „ stitutam. *l. 5. §. 7. ff. de adm. & per. tut.*

42. I tutori non sono solamente tenuti a ren-
 der conto, dopo terminato il loro officio; ma pos-
 sono essere astretti a farlo anche nel corso dell'
 amministrazione quando vi sia una causa legittima.
 Per esempio, se i creditori del pupillo vogliano
 far sequestrare e vendere i suoi beni, fa d'uopo
 che il tutore faccia vedere con un piccolo bilan-
 cio, se vi sieno o no danari per pagare i debiti (b).

„ (b) In primis igitur quoties desideratur ab eo, ut re-
 „ mittat distrahi, requirere debet, qui se instruat de for-
 „ tunis pupilli jubere debet edi rationes: itemque sinopsim
 „ bonorum pupillarium. *l. 5. §. 11. ff. de reb. cor. qui sub. tut.*

43. Debbono i tutori inserire ne' loro conti
 tutto l'introito che hanno fatto, o che doveva-
 no fare; e mettere nell'uscita le partite inesigi-
 bili, acciò siano loro bonificate, quando sia giu-
 sto; come nel caso che eglino abbiano fatte le
 diligenze necessarie contro i debitori insolubili.
 Poichè il tutore è risponsabile di una fedele ed esat-
 ta amministrazcone, ma non de' casi fortuiti (c).

„ (c) Rationem reddat. *l. 9. C. arb. tut.* Sufficit tutori
 „ be-

„ bene & diligenter negotia gessisse, etsi eventum adver-
 „ sum habuit quod gestum est. l. 3. §. 7. ff. de contr. tut.
 „ & ut adl. V. l'art. 11.

44. Il tutore può mettere ne' suoi conti tutte le spese, che una ragionevole amministrazione l'obbligava a fare (a).

„ (a) Si tutelæ judicio quis convenietur, reputare po-
 „ test id quod in rem pupilli impendit. l. 1. §. 4. ff. de
 „ contr. tut. & ut adl. V. l'art. 3. della sez. 2.

Bisogna contrarvi ancora le spese che egli ha fatto col parere delle persone destinate a consigliarlo, e quelle che sono state ordinate dal giudice; purchè non vi sia stato dolo per parte sua (b). Che se qualche accidente renda inutili le spese che si dovevano fare, il tutore non lascerà di ricuperarle (c).

„ (b) Manet actio pupillo si postea poterit probari obre-
 „ ptum esse prætori. l. 5. §. 15. ff. de reb. cor. qui sub.
 „ tut. Quantunque questo riguardi un altro soggetto, si
 „ può tuttavia qui applicare.

„ (c) Sufficit tutori bene & diligenter negotia gessisse,
 „ etsi eventum adversum habuit quod gestum est. l. 3. §. 7.
 „ ff. de contr. tut. & ut adl. V. l'art. 7. della sez. 2. di quelli
 „ che amministrano gli affari degli altri, senza loro saputa.

45. Tutti i beni del tutore sono ipotecati dal giorno della sua elezione, per tutto ciò che potrà dovere nel suo rendimento de' conti (d).

„ (d) Pro officio administrationis tutoris vel curatoris
 „ bona, si debitores existant, tanquam pignoris titulo
 „ obligata, minores sibi met vindicare minime prohiben-
 „ tur. Idem etsi tutor, vel curator quis constitutus, res
 „ minorum non administraverit. l. 20. C. de adm. tut. l.
 „ 7. §. 5. inf. C. de cur. fur. l. 1. §. 1. C. de rei ux act. (1).

46. Se

(1) V. l'artic. 5. della sez. 2. delle ipoteche. V. qui appresso l'art. 6. della sez. 5.

Il minore ha l'ipoteca su i beni del tutore dal giorno dell'atto di tutela, ed anche prima, se abbia amministrato prima di essere stato nominato tutore. *Henris tom. 2. lib. 4. quest. 35. Despeisses, t. 1. p. 532. n. 12. Brodeau & Loup. loi. H. n. 23. Chenu a papon, l. 15. t. 5. art. 6.*

46. Se la madre, tutrice de' suoi figli passi alle seconde nozze, senza aver fatto destinar loro un tutore, senz'aver renduto conto della sua amministrazione, e senz'aver liquidato ed assicurato quel che potesse dover loro, resteranno ipotecati in favore de' pupilli i beni del suo secondo marito, per tutto ciò che si troverà esser loro dovuto, tanto per i conti passati, quanto per i conti futuri (a).

„ (a) Si mater, legitime liberorum tutela suscepta, ad
 „ secundas . . . aspiraverit nuptias, antequam eis tuto-
 „ rem alium fecerit ordinari, eisque quod debetur ex ra-
 „ tione tutelæ gestæ persolverit; mariti quoque ejus, præ-
 „ teritæ tutelæ gestæ ratiociniis, bona jure pignoris te-
 „ nebuntur obnoxia. l. 6. C. in quib. caus. pig. v. b. t.
 „ contr. Bona ejus primitus, qui tutelam gerentis affecta-
 „ verit, nuptias in obligationem venire & teneri obno-
 „ xia rationibus parvulorum præcipimus, ne quid incuria,
 „ ne quid fraude depereat. l. 2. C. quando mul. tut. fungi
 „ pat. (1).

SE-

(1) Questa regola è piena di equità, per prevenire le frodi che potrebbero seguire dal secondo matrimonio, e che farebbero passare i beni mobili de' minori, ed anche quelli della madre a' figli del secondo letto, o al marito stesso; e questa regola per la sua equità, ancorchè non si osservi esattamente, si è creduto non dover si pretere-
 rire.

Il minore non ha ipoteca su i beni del secondo marito se non dal giorno del contratto di matrimonio Despeisses, p. 537 col. 1 in princ. Chopin, de leg. Andeg. l. 3. tit. 5 n. 1 6. Bonifacio. l. 2. della conseguenza di questi decreti. l. 4 tit. 1 cap. 15. rapporta un decreto, con cui è stato deciso che il minore ha l'ipoteca sui beni del secondo marito, per l'amministrazione fatta anche prima del matrimonio.

S E Z I O N E IV.

Degli obblighi de' fidejussori de' tutori, e di coloro che li propongono, e de' loro eredi.

S O M M A R I O.

1. *Obblighi de' fidejussori de' tutori.*
2. *Il tutore deve essere discusso prima del fidejussore.*
3. *Di chi attesta la idoneità de' tutori.*
4. *Degli elettori.*
5. *Obblighi degli eredi del tutore.*
6. *Obblighi degli eredi del tutore per gli affari di esso incominciati.*
7. *Degli affari sopraggiunti dopo la morte del tutore.*
8. *Se l'erede s' intrometta nella tutela.*
9. *Il fidejussore del tutore è discusso prima del co-tutore che non ha fidejussore.*

I fidejussori de' tutori sono tenuti a tutto ciò che questi potranno dovere a causa della loro amministrazione (a). Ma se dopo finita la tutela, siasi il tutore ingerito in qualche nuovo affare del pupillo, e questo affare non avesse rap-
 „ (a) Si stipulatio rem salvam pupillo fore, interposi-
 „ ta est, vel cautum est in id quod a tutore, vel cura-
 „ tore servari non potest, manet fidejussor obligatus ad
 „ supplendam tibi indemnitatem. l. 2. C. de fidejuss. tut.
 „ tot. Tit. ff. & C. eod. Inst. de satisf. tut. V. l'artic. 41
 „ della sez. 3, e la legge 10. ff. rem pup. sal. fore, cita-
 „ ta al di sopra.

porto alcuno colla tutela, il fidejussore non sarà tenuto (a).

„ (a) Paulus respondit, propter ea quæ post pubertatem, nulla necessitate cogente, sed ex voluntate sua tutor administravit, fidejussorem qui salvam rem fore cavit, non teneri. *l. 46 §. 4. §. de adm. & per tut.*

2. Se i fidejussori de' tutori si sieno obbligati come semplici fidejussori, e senza rinunciare al beneficio della discussione, non potranno essere molestati, se non dopo la discussione de' tutori (1), e secondo le regole che saranno spiegate nel titolo delle cauzioni e de' fidejussori.

3. Convieni mettere nel numero delle cauzioni de' tutori quelli che senza obbligarsi espressamente come fidejussori, hanno attestato che il tutore era idoneo a pagare. Poichè debbono esserne responsabili non altrimenti che se si fossero renduti fidejussori (b).

„ (b) Eadem causa videtur affirmatorum, qui scilicet cum idoneos esse tutores affirmaverint, fidejussorum vicem sustinent. *l. 4. in fine ff. de fidej. tut.*

4. Se nell' elezione di un tutore vi sia qualche
fro-

(1) *V. Nov. 5. cap. 1.* Si stipulatio rem salvam pupillo fore interposita est, vel cautum est in id quod a tutore vel curatore servari non potest, manet fidejussor obligatus ad supplendam tibi indemnitatem. *l. 2. in fin. C. de fidej. tut.*

Per l' antico diritto romano si può agire contro i fidejussori de' tutori, prima della discussione del tutore. *l. ult. ff. rem pup. salv. fore. l. 7. ff. de fidej. tut. l. 1. C. eod.* Ma la Novella 4. cap. ha dato a' fidejussori indistintamente il beneficio di discussione, senza eccettuarne i fidejussori de' tutori; e questo beneficio è inerente all' obbligo del fidejussore, ch' è di pagare in caso che non paghi il principal obbligato. Ad supplendam indemnitatem. *D. l. 1. C. de fid. tut.*

frode di coloro che lo eleggono, come se si elegga una persona versimilmente insolubile, gli elettori ne sono responsabili. Ma prima che il minore possa agire contro gli elettori, deve procedere contro il tutore, e contro la sicutà (a):

„ (a) *Adversus nominatorem tutoris vel curatoris minus idonei non ante perveniri potest, quam si bonis nominati, itemque fidejussorem ejus, necnon collegarum, ad quorum periculum consortium administrationis spectat, excussis, non sit indemnitati pupilli vel adulti satisfactum l. 4. C. de magistr. const.*

5. Gli eredi del tutore sono responsabili di tutta la sua amministrazione, ed anche de' danni cagionati con dolo o colpa, e delle sue omissioni; e debbono render conto per lui, nella maniera che avrebbe dovuto renderlo egli stesso (b).

„ (b) *Hæredes eorum qui tutelam vel curam administraverunt, si quid ad eos ex re pupilli vel adulti pervenerit, restituere coguntur. In eo etiam quod tutor vel curator administrare debuit, nec administraverit, rationem reddere eos debere non est ambigendum l. ul. C. de hæred. tut. Pater vester tutor vel curator datus, si se non excusavit, non ideo vos minus hæredes ejus tutelæ vel utili judicio convenire potestis, quod cum tutelam seu curam non administrare dicitis; nam & cessationis ratio reddenda est. l. 2. eod. l. 10. C. arb. tut. Tutelæ actio tam hæredibus quam etiam contra successores competit l. 12. eod.*

6. Quantunque gli eredi de' tutori non sieno tutori, tuttavia se un erede del tutore morto sia in età di agire, e sia capace, è obbligato a prender cura degli affari che il tutore aveva incominciati, fino a che non si destini un altro tutore, o che non vi si provvegga in altra maniera. E se per dolo o per colpa data a ciò mancasse, ne sarebbe egli tenuto (c).

„ (c) *Sciendum est nullam tutelam hæreditario jure ad alium*

„ alium transire . l. 16. §. 1. ff. de tutel. Quamvis hæres
 „ tutor non est, tamen ea quæ per defunctum inchoata
 „ sunt, per hæredem, si legitimæ ætatis & masculus sit,
 „ explicari debent, in quibus dolus ejus admitti potest.
 „ l. 1. ff. de fidejuss. & nom. & her. tut. V. l'artic. se-
 „ guente, e l'artic. 3 della Sez. 6.

7. Riguardo agli affari incominciati dal tuto-
 re, e che non sono venuti in cognizione del suo
 erede, non è questi obbligato a prenderne cura.
 Ma se per colpa lata abbandonasse un affare del
 pupillo, venuto in sua cognizione, senza prov-
 vedervi egli stesso o farvi provvedere, ne sa-
 rebbe risponsabile (a).

„ (a) Negligentia plane propria hæredi non imputabi-
 „ tur l. 4. §. 1. ff. de fidejuss. tut. Hæredes tutorum ob
 „ negligentiam quæ non latæ culpæ comparari possit, con-
 „ demnari non oportet. l. 1. C. de hered. tut.

8. Se l'erede del tutore s'ingerisca nell' eser-
 cizio della tutela, sarà tenuto alla medesima cu-
 ra, come se fosse tutore (b).

„ (b) Cum ostendimus hæredem quemque tutelæ judicio
 „ posse conveniri, videndum an etiam proprius ejus do-
 „ lus, vel propria administratio veniat in judicium. Et
 „ extat Servii sententia existimantis, si post mortem tu-
 „ toris hæres ejus negotia pupilli gerere perseveraverit,
 „ aut in arca tutoris pupilli pecuniam invenerit & con-
 „ sumplerit, vel pecuniam quam tutor stipulatus fuerat
 „ exegerit, tutelæ judicio eum teneri suo nomine. l. 4.
 „ ff. de fidejuss. & nom. & her. tut.

9. Quando molti tutori sono obbligati ad una
 medesima amministrazione, ed un solo di essi
 abbia il fidejussore, i contutori non debbono es-
 sere molestati per qualunque debito contratto da
 questo tutore, prima che sia stato discusso il suo
 fidejussore (c).

„ (c) Usque adeo autem ad contutores non venit, si
 „ sint solvendo contutores, ut prius ad fidejussores ve-
 „ niatur. l. 1. §. 15. ff. de tut. & rat. dist.

S E Z I O N E V.

Degli obblighi de' pupilli verso i tutori.

S O M M A R I O.

1. Obbligo generale del pupillo verso il tutore.
2. Il pupillo deve approvare le spese ragionevoli.
3. Agenti.
4. Alimenti al padre, alla madre, a' fratelli, ed alle sorelle del pupillo.
5. Interessi di ciò che va creditore il tutore.
6. Ipoteca del tutore.
7. Caso in cui il tutore è preferito.

1. **E**ssendo i tutori obbligati a tutto ciò che riguarda l'amministrazione de' beni del pupillo, ed avendo l'autorità di fare tutto ciò che richiede il dovere del lor officio, sono i pupilli altresì obbligati di approvare e ratificare, divenuti che sian maggiori, tutto quel che i tutori hanno ragionevolmente e di buona fede amministrato; ed inoltre hanno con i loro tutori quelle obbligazioni che si spiegheranno nelle seguenti regole (a).

„ (a) Quæ bona fide a tutore gesta sunt rata habentur.
 „ l. 12. §. 1. ff. de adm. & per tut. Contrariam tutelæ ac-
 „ tionem prætor proposuit, induxitque in usum, ut fa-
 „ cilius tutores administrationem accederent, scientes pu-
 „ pillum quoque sibi obligatum fore ex sua administratio-
 „ ne, l. 1 ff. de contr. tut. & ut. adl.

2. Il pupillo divenuto maggiore, deve abbo-
 nare nel rendimento de' conti della tutela tutte
 le

le spese che saranno state fatte per la sua persona, per i suoi beni e per i suoi interessi, secondo che saranno riconosciute utili, e secondo che le spese saranno state tassate, nel caso in cui il tutore avesse l'obbligo di farle tassare (a).

„ (a) Si tutelæ judicio quis convenietur, reputare potest id quod in rem pupilli impendit *l. 1. §. 4. ff. de contr. tut. & us. act.* Etenim provocandi fuerant tutores, ut proprius de suo aliquid pro pupillo impendat, dum sciunt, se recepturos id quod impenderit. *D. l. V. l' art. 3. della sez. 2.*

3. Se la qualità della tutela esiga, che per sollevare il tutore si assuma in suo ajuto un agente, o un fattore, nel conto delle spese gli sarà bonificato il salario di questo agente, secondo il prezzo che sarà stato fissato, pendente la tutela, o secondo quello che sarà arbitrato nell'atto del rendimento de' conti; e ciò a proporzione della condizione del pupillo, della qualità de' suoi beni e della molteplicità de' suoi affari. Con questo però che il tutore deve essere risponsabile del fatto di quel tale che avrà assunto in suo ajuto. E sebbene il tutore non avesse assunta alcuna persona in suo ajuto, tuttavia se la natura della sua amministrazione esigea l'opra di un subalterno, se gli dovrà bonificare la spesa, che sarebbe stata necessaria a tale oggetto (b).

„ (b) Est etiam adjutor tutelæ, quem solet prætor permittere tutoribus constituere, qui non possunt sufficere administrationi tutelæ, ita tamen ut suo periculo eum constituat. *l. 13. §. 1. ff. de tutelis.* Decreto prætoris actor constitui periculo tutoris solet, quotiescunque aut diffusa negotia sunt, aut dignitas, vel ætas, aut valetudo tutoris id postulat. *l. 24. ff. de adm. & per tut.* Principalibus constitutionibus declaratur: sumptuum qui bona fide in tutelam, non qui in ipsos tutores fiunt,

„ ra-

„ ratio haberi solet: nisi ab eo qui cum dat, certum sa-
 „ larium ei constitutum est. *l. 33. §. ult. ff. cod.* Ergo
 „ etsi ex inquisitione propter rei notitiam fuerit datus
 „ tutor, eique alimenta statuerint contutores, debebit
 „ eorum ratio haberi, quia iusta causa est præstandi. *l. 1.*
 „ *§. 7. ff. de tut. & rat. distr.*

4. Se un pupillo, provvisto di beni proprij ab-
 bia padre, madre, fratelli o sorelle in stato in-
 digente, il tutore può, anche senza decreto del
 giudice, somministrare gli alimenti a tutte que-
 ste persone in quella somma, che sarà giudicata
 ragionevole, e questa partita gli dovrà poi esse-
 re bonificata nel suo rendimento de' conti (a).

„ (a) Aliud est si matri forte, aut sorori pupilli tutor
 „ ea quæ ad victum necessaria sunt præstiterit, cum se-
 „ metipsa sustinere non possit. Nam ratum id habendum
 „ est. *l. 13. §. 2. ff. de adm. & per tut.* Existimo, etsi
 „ citra magistratum decretum tutor sororem pupilli sui
 „ aluerit, & liberalibus artibus instituerit, cum hæc ali-
 „ ter ei contingere non possent, nihil eo nomine, tute-
 „ læ iudicio pupillo aut substitutis pupilli præstare debe-
 „ re. *l. 4. in fine ff. ubi pup. educ.* V. l'artic. 4. della
 „ sez. 2. delle rescissioni.

5. Se il tutore non avendo in mani roba o
 rendite del pupillo, si trovi nella necessità di
 fare qualche spesa, ed a tale oggetto prenda de-
 naro in prestito o ancora impieghi il denaro pro-
 prio, se gli dovrà bonificare l'interesse di que-
 sto denaro per tutto il tempo, che non avrà
 avuto in suo potere fondi, rendite o altri mezzi
 per rimborsarsi (b).

„ (b) Consequitur autem pecuniam, si quam de suo con-
 „ sumpsit, etiam cum usuris, sed vel trientibus, vel his
 „ quæ in regione observantur, vel his quibus mutuatus
 „ est, si necesse habuit mutuari, ut pupillo ex iusta cau-
 „ sa prorogaret. *l. 3. 1. ff. de consr. tut. & ut act.* Usu-
 „ ras utrum tamdiu consequetur tutor, quamdiu tutor
 „ est, an etiam post finitam tutelam videamus, an ex
 „ mora tantum? & magis est ut, quoad ei reddat pe-
 „ cunia, consequatur, *D. l. 3. §. 4.* Si tamen fuerit in
 „ su-

„ substantia pupilli, unde consequeretur, dicendum est
 „ non oportere eum usuras a pupillo exigere. D. l. §.
 „ 5. (1)

6. Siccome il pupillo gode l'ipoteca su i beni del tutore, così all'incontro questi la gode su i beni del pupillo, per qualunque somma potesse egli andar creditore a conto della tutela (a). Imperocchè la tutela forma una obbligazione reciproca tra il pupillo ed il tutore, e si stipula fra di loro una specie di contratto, del quale l'ipoteca è un accessorio. In conseguenza se il pupillo, per ragion d'esempio, divenuto maggiore contrae un debito, prima che il suo tutore gli abbia reso conto, il tutore gode l'ipoteca per tutto quello di che può rimaner creditore in questo rendimento di conti, e sarà preferite al nuovo creditore del pupillo.

„ (a) Et ut plenius dotibus subveniat, quemadmo-
 „ dum in administratione pupillarium rerum, & in aliis
 „ multis juris articulis tacitas hypothecas inesse accipi-
 „ mus, ita & in huiusmodi actione damus ex utroque la-
 „ tere hypothecam. l. un §. 1. C. de rei ux. act. Etenim
 „ provocandi fuerunt tutores, ut promptius de suo ali-
 „ quid pro pupillis impendant; dum sciunt, se receptu-
 „ ros id quod impenderint. l. 1. ff. de contr. tut. & ut act.
 „ Hoc casu mutue sunt actiones §. 2. inst. de oblig. qua-
 „ si ex contr. l. 5. §. 1. ff. de obl. & act. (2).

7. Inol-

(1) V. l'artic. 3 della sez. 2. di quelli che amministra-
 no gli affari ec. Questi interessi non sono usurarij, se il
 tutore soffra qualche perdita per quel danaro che avan-
 za; ma non deve darlo imprudentemente senza il consen-
 to de' parenti.

(2) V. l'artic. 45 della sez. 3. Quando questa ipoteca
 del tutore non fosse fondata su quelle leggi, è una con-
 seguenza naturale della sua amministrazione, e dell' ob-
 bligazione reciproca che si forma tra il tutore e il pu-
 pillo.

(Loves, l. H. cap. 23.)

7. Inoltre il tutore gode l'ipoteca e la prelazione sopra tutti gli altri creditori del pupillo per tutto quello ch'egli avrà speso per ricuperare o per conservare i beni e le altre ragioni del pupillo (1).

SEZIONE VI.

Come finisca la tutela, e della remozione del tutore.

SOMMARIO:

1. La tutela finisce colla maggior età.
2. Della tutela di molti pupilli.
3. Continuazione dell'amministrazione dopo la maggior età.
4. La tutela finisce colla morte del pupillo.
5. E colla morte del tutore.
6. E colla morte civile dell'uno e dell'altro.
7. Remozione o scusa.
8. Cause della remozione di un tutore.
9. Tutore deposto per cattiva amministrazione.
10. Cattiva amministrazione punibile.
- * 11. Non finisce la tutela se il tutore sia stato preso da' nemici.
- * 12. E neppure se ciò accada al minore?
- * 13. La povertà del tutore non è un motivo per deporlo.

* 14.

(1) V. l'artic. 5 della sez. 3 de' curatori, e l'artic. 25. della sez. 5. de' pegni e delle ipoteche.

- * 14. *Assenza del tutore.*
- * 15. *Tutore infedele che offre di dar sicurtà.*

1. **L'**ufficio del tutore finisce colla maggioranza del pupillo: poichè essendo divenuto maggiore, può egli stesso prender cura de' suoi beni e de' suoi affari. Ma la dispensa dell'età non produce il medesimo effetto (a).

„ (a) Pupilli pupillæque, cum puberes esse cœperint, a
 „ tutela liberantur. *Inst. quid. modo tut. fin. l. 1. C. quando*
 „ *tut. vel cur. esse desinant.* Masculi quidem puberes, &
 „ fœminæ viripotentes, usque ad vigesimum quintum an-
 „ num completum curatores accipiunt. Quia licet pube-
 „ res sint, adhuc tamen ejus ætatis sunt: ut sua negotia
 „ tueri non possint *Inst. de cur. (1).*

2. Se vi sieno due o più pupilli sotto una medesima tutela, questa finisce per ciascuno nella sua maggior età; e colui che è divenuto maggiore può obbligare il tutore a rendergli conto, quantunque duri ancora la tutela riguardo agli altri (b).

„ (b) Tutelæ judicium ideo differri non oportet, quod
 „ fratris & cohæredis impuberis idem tutelam sustineat.
 „ *l. 36. 17 ff. de adm. & per tut.*

3. Sebbene la tutela finisca nel momento che il minore è giunto alla maggior età, il tutore però con questo cangiamento non esce di obbli-

go

(1) V. le note nella preparazione di questo titolo. V. riguardo al beneficio dell'età l'artic. 22. della sez. a della recissioni.

* Chiamansi in Italia *Dispensa dell'età* i rescritti speciali del sovrano che per grazia abilitano i minori all'amministrazione de' loro beni, prima che siano divenuti maggiori. I francesi chiamano questi rescritti *beneficio d'age.* *

go in maniera che possa subito abbandonare ogni sorte di cura degli affari; ma deve continuare la sua amministrazione in quelle faccende che non potrebbe trascurare, senza cagionare qualche perdita o danno. E deve provvedere a tutto ciò che necessariamente richiede cura, e che non soffre dilazione, fino a che abbia renduto conto, o che, aspettando di render conto, rimetta gli affari e le scritture in mano del pupillo, divenuto maggiore, acciò possa invigilarvi da se stesso (a).

„ (a) Tutores qui necdum administrationem ad curatores transfulerunt, defensionem causarum pupillarium assidere oportere, saepe rescriptum est. Et ideo, si ut proponis, instrumenta quibus afferri possunt causae provocationis, etiamnum hi quorum meministi apud se detinent, aditus praeses provinciae periculi sui eos admoneri praecipiet. l. un. C. ut caus. post. puber. adf. tut. Quasi connexum sit hoc tutelae officio, quamvis post pubertatem admittatur. l. 5. §. 5. in fine, ff. de adm. & per tut. d. l. §. 6. v. l. 27. ff. de appell. l. 13. ff. de tut. & rat. distr. V. l' art. 6 della sez. 4.

4. La tutela finisce ancora colla morte del pupillo (b). Tuttavia il tutore non deve abbandonare ciò che richiede la sua cura, fino a che gli eredi del pupillo sieno in istato di discaricarlo, secondo la regola spiegata nell' articolo precedente.

„ (b) Finitur tutela morte pupilli. l. 4. ff. de tut. & rat. distr. §. 3. inst. quib. mod. tut. fin.

5. Se il tutore muoja durante la tutela, questa finisce (c), non solo riguardo a lui, ma eziandio riguardo ai suoi eredi i quali non saranno tenuti che secondo le regole spiegate nella sezione quarta, perchè l' ufficio della tutela è personale.

„ (c) Finitur (tutela) morte tutoris l. 4. ff. de tut. & rat. distr. §. 3. inst. quib. mod. tut. fin.

6. La morte civile del tutore o del pupillo fa

terminar la tutela del tutore; perchè egli allora diviene incapace d'esercitare alcun officio (a): del pupillo; perchè egli non è più padrone nè della sua persona nè de' suoi beni; ed in conseguenza non ha più bisogno di tutore. Bensì il tutore del pupillo morto civilmente, è obbligato a custodirne i beni, secondo la regola 3. e 4. di questa sezione medesima, per l'indennità di coloro che vi avranno dritto, ed a' quali dovrà egli render conto.

„ (a) Sed & capitis diminutione tutoris, per quam li-
 „ bertas vel civitas ammittitur, omnis tutela perit. §. 4.
 „ *Inst. quib. mod. tut. fin. l. 14. ff. de tutel. de l. §. 1. C. 2.*
 „ Pupilli & pupillæ capitis diminutio, licet minima sit,
 „ omnes tutelas tollit. D. §. 4. d. l. 14.

7. Finisce la tutela, quando il tutore viene dispensato per qualche causa legittima, o viene rimosso per qualche frode (b).

„ (b) Si suspectus quis fuerit remotus, desinit esse tu-
 „ tor. l. 14. §. 4. ff. de tutel. Desinunt etiam tutores ef-
 „ fe qui vel remonentur a tutela, ob id quod suspecti visi
 „ sunt: vel qui ex justa causa sese exculant, & onus ad-
 „ ministrandæ tutelæ deponunt §. ul. *inst. quib. mod. tut*
 „ *fin.*

8. Il tutore può esser rimosso, se la sua cattiva condotta meriti che gli si tolga l'amministrazione. Per esempio, se con rendersi prevaricatore, occulti le ragioni del pupillo; se ne abbandona gl'interessi se scomparisce all'improvviso o si assenta lasciando la tutela in disordine; se avendo in mano i fondi del pupillo non lo provvede degli alimenti e delle altre cose necessarie: e generalmente parlando per la rimozione del tutore basta qualunque causa, quando ancora essa si riducesse a semplice negligenza, la qua-

quale però fosse tale, che esigesse la deputazione di altro soggetto (a).

„ (a) Nunc videamus, ex quibus causis suspecti removeantur. Et sciendum est aut ob dolum in tutela admissum, suspectum licere postulare: si forte grassatus in tutela est, aut sordide egit, vel perniciosè pupillo, vel aliquid interceptit ex rebus pupillaribus, jam tutor. *l. 4. §. 5. ff. de susp. tut.* Is tutor qui inconsideranter pupillum, vel dolo abstinuit hæreditate, potest suspectus postulari. *D. l. 3. §. 17.* Tutor qui ad alimenta pupillo præstanda copiam sui non faciat, suspectus est, poteritque removeri. *D. l. 3. §. 14. & §. 14. item,* si quis datus tutor non compareat, solet edictis evocari: novissimeque, si copiam sui non fecerit, ut suspectus removeri, ob hoc ipsum quod copiam sui non fecit. Quod & perraro, & diligenti habita inquisitione faciendum est. *l. 7. §. ul. eod.* Si fraus non sit admissa, sed lata negligentia, quia ista prope fraudem accedit, removeri hunc quasi suspectum oportet. *D. l. 7. §. 1.* Et generaliter si qua iusta causa prætorem moverit, cur non debeat in ea tutela versari, rejicere eum debet. *l. 3. §. 12. eod.*

9. Il tutore rimosso per aver amministrato dolosamente è notato d'infamia; ma non così il tutore rimosso per la sua negligenza. E se nel giudizio di deposizione non fosse espressa la causa, non vi sarebbe nota d'infamia, presumendosi in questo caso, che il tutore sia stato deposto solo per la sua negligenza (b).

„ (b) Suspectos tutores ex dolo, non etiam eos qui ob negligentiam remoti sunt, infames fieri manifestum est. *l. ul. C. de susp. tut.* Qui ob segnitiam, vel rusticitatem, inertiam, simplicitatem, vel ineptiam remotus sit, in hac causa est, ut integra exiimatione, tutela vel cura habeat. *3. §. ul. ff. de susp. tut.* Decreto igitur debet causa revocandi significari, ut appareat de exiimatione. Quid ergo, si non significaverit causam remotionis decreto sito? Papinianus ait, debuisse dici hunc integræ esse famæ; & est verum *l. 4. §. 1. C. 2. ff. de susp. tut.*

10. Se un tutore avesse dato danaro per ottener

oltre la disposizione, meritassero altra pena, egli potrà esser punito secondo la qualità del fatto (a).

„ (a) In eos extra ordinem animadvertitur, qui pro-
 „ bentur nummis datis tutelam occupasse. *l. 9. ff. de tut.*
 „ Qui tutelam, corruptis ministeriis prætoris, redeme-
 „ rant. *l. 3. §. 15. in f. ff. de susp. tut.* Solent ad præfe-
 „ cturam urbis remitti etiam tutores, sive curatores,
 „ qui male in tutela sive cura versati, graviori animad-
 „ versione indigerent, quam ut sufficiat eis suspectum
 „ infamia. Quos probari poterit, vel nummis datis tute-
 „ lam occupasse, vel præmio accepto operam dedisse ut
 „ non idoneus tutor alicui daretur: vel consulto circa
 „ edendum patrimonium quantitatem minuisset: vel evi-
 „ denti fraude pupilli bona alienasse. *l. 1. §. 7. ff. de off.*
 „ præf. urbis *l. 1. §. ul. de susp. tut.*

11. Se il tutore fosse fatto prigioniero di guerra non termina il suo officio; e solo i parenti o gli amici del pupillo possono farne destinare un altro interinamente.

12. Se fosse fatto prigioniero di guerra il pupillo, la tutela continua.

13. La povertà del tutore non è una causa sufficiente per rimuoverlo, quando all'incontro non siavi alcun sospetto sulla fedeltà della sua amministrazione (b).

„ (b) Suspectum tutorem cum putamus qui moribus ta-
 „ lis est ut suspectus sit. Enimvero tutor, quamvis pau-
 „ per est, fidelis tamen & diligens, removendus non est
 „ quasi suspectus. *l. suspectum 2. ff. de suspect. tut.*

14. Quando il tutore abbandona del tutto gli affari del pupillo, se ne deve eleggere un altro. Deve però avvertirsi che l'assenza del tutore non sempre somministra un motivo sufficiente alla sua rimozione; ma devesi distinguere l'assenza momentanea, e l'assenza perpetua dal luogo, in cui gli affari del pupillo esigono la sua resi-
 den-

denza. In quest' ultimo caso il tutore può esser rimosso, ma non già nel primo (a).

„ (a) Si absens sit tutor, & alimenta pupillis desideret,
 „ si quidem negligentia, & nimia cessatio in administra-
 „ tione tutoris obijciatur, quæ etiam ex hoc arguatur,
 „ quod per absentiam ejus deserta derelictaque sunt pu-
 „ulli negotia, evocatis affinibus atque amicis tutoris,
 „ prætor edicto proposito, causa cognita, etiam absente
 „ tutore, vel removendum eum qui dignus tali nota vi-
 „ debitur decernet, vel adjungendum curatorem; & ita
 „ qui datus erit, expediet alimenta pupillo. Si vero ne-
 „ cessaria absentia tutoris & improvisa acciderit, forte
 „ quod subito ad cognitionem principalem profectus, nec
 „ rei suæ providere, nec consulere pupillo, potuerit, &
 „ speratur redire, & idoneus sit tutor, expediret alium
 „ adjungi, & pupillus alimenta de re sua postulet, recte
 „ constituetur ad hoc solum, ut ex re pupilli alimenta
 „ expediat. *l. si absen. 6. ff. ubi pupillis.*

15. Il tutore trovato infedele nella sua amministrazione deve esser deposto, ancorchè fosse pronto a dar cauzione di meglio condursi nell'avvenire; perchè si presume che egli esibisca la cauzione; per aver il comodo di commettere nuove infedeltà (b).

„ (b) Suspectus fieri is quoque qui satisdederit, vel nunc
 „ offerat potest. Expedit enim pupillo rem suam salvam
 „ fore, quam tabulas rem salvam fore cautionis habere,
 „ nec ferendus est contutor qui ideo collegam suum sus-
 „ pectum non fecit, quoniam cautum erat pupillo; quia
 „ satisfactio propositum tutoris malevolum non mutat, sed
 „ diutius grassandi in re familiari facultatem præstat, *l.*
 „ *suspect.* 5. & *l. quia ff. de suspect. iur.*

S E Z I O N E VII.

Delle cause che rendono incapace un tutore , e di quelle che lo dispensano .

Fra le cause che rendono una persona incapace ad esser tutore , e fra quelle che la dispensano (il che forma il soggetto della sezione presente) noi non inseriremo una legge di Giustiniano compresa nella Novella 7. cap. 1, la quale le inabilita alla tutela i debitori o i creditori de' pupilli . Imperciocchè le nostre consuetudini, nel caso che il tutore prescelto sia creditore e debitore del pupillo , provvedgono alla sicurezza del pupillo medesimo , coll' inventario de' suoi beni , da farsi avanti il giudice , il quale ancora ritiene presso di se le carte originali , e li documenti delle ragioni del pupillo contro il tutore . Nel caso poi di qualunque controversia , che per tale motivo potesse insorgere tra di loro , si provvede colla deputazione di un curatore o di un tutore surrogato (1) . Che se la qualità del credito e della controversia , esigesse per il maggiore vantaggio del pupillo la deputazione di un altro tutore , allora è rimesso al prudente arbitrio del giudice l' obbligar i parenti del pupillo a nominare un altro soggetto ,

SOM-

(1) V. la nota full' artic. 17.

S O M M A R I O.

1. Differenza tra le cause, che inabilitano, e quelle che scusano.
2. Fondamento di queste cause.
3. Le donne sono incapaci della tutela.
4. Si eccettuano la madre, e l'ava del pupillo.
5. Sono incapaci della tutela i minori.
6. I malati.
7. I figli di famiglia.
8. Altre cause d'incapacità.
9. Le cause che scusano sono di due specie.
10. Le cause d'incapacità possono addursi anche in linea di scusa.
11. Sono scusati dalla tutela i settuagenarj.
- * 12. Ma debbono aver compiuto l'anno settantesimo.
- * 13. Altre scuse dalla tutela. Le malattie.
14. Il numero de' figli.
15. Le altre tutele.
16. Un'altra tutela assai difficile.
- * 17. Tre altre tutele.
- * 18. L'appellazione da un decreto che incarica di una tutela, equivale ad una tutela effettiva.
- * 19. Chi è incaricato di due altre tutele può essere solo coartato ad assumere una terza.
20. Altre scuse della tutela. Inimicizie col pupillo.
21. Liti tra il tutore ed il pupillo.
22. Liti tra i parenti prossimi del tutore ed il pupillo.
23. Privilegj che esentano dalla tutela.

24. Qualità clericale .
25. Mancanza di beni o d' industria .
26. Il tutore eletto è obbligato ad amministrare fino che rimane dispensato .
27. L' accettazione dell' ufficio non dà più luogo ai motivi di scusa .
28. Incapacità sopravvenuta dopo la scelta .
29. Privilegio posteriore alla scelta .
30. Scuso posteriore .
31. Diversità di domicilio .
32. Riunione di più cause di scusa, nessuna delle quali basta da se sola .

1. L'incapacità esclude dalla tutela anche coloro, che vogliono assumerla (a): i motivi di scusa dispensano coloro, che volendo, possono essere tutori (b).

„ (a) Ut nec volens ad tutelæ onus admittatur . §. 14.
„ *inst. de excus. tut. vel cur.*

„ (b) Excusantur tutores vel curatores variis ex causis.
„ *inst. de excus. tut.*

2. L'incapacità si fonda sull' equità naturale, o su qualche legge positiva (1).

3. Le donne sono incapaci della tutela, tolta-
ne solo quella de' loro figli. Imperocchè l'ufficio di tutore esige una certa autorità, ed obbliga ad incombenze, di cui l' esercizio sarebbe indecente alle donne, fuori del caso della tutela de' loro figli (c).

„ (c) Feminæ tutores dari non possunt, quia id munus
„ masculorum est. *l. ul. ff. de tut. l. 1. C. quando mul. tut.*
„ *off. f. p. l. 2. ff. de reg. iur. l. 21. de tut. & cur. Tute-*
„ *la*

(1) Questo si osserverà nelle regole seguenti .

„ la plerumque virile officium est. l. 16. de tutel. V. l.
 „ art. seguente.

4. Le madri e le avole possono essere tutrici de' loro figli; poichè l'autorità che dà loro la natura sopra di essi, e l'impegno pei loro interessi, le eccettuano dalla regola che esclude le femmine dalla tutela (a). E siccome la madre può essere tutrice, così la tutela può essere altresì commessa al suo secondo marito, patrigno del minore (b).

„ (a) Feminae tutores dari non possunt, quia id munus masculorum est; nisi a principe filiorum tutelam specialiter postulent. l. ul. ff. de tut. tot. tit. C. quond. mul. tut. off. f. p. Nov. 118. cap. 5.

„ (b) Si pater tuus quem privigni sui tutelam administrasse proponis, &c. l. 3. C. de contr. jud. tut. v. l. 2. C. de interd. mar. l. 32. §. 2. ff. de adopt.

„ V. la sez. 3. art. 45. per l'ipoteca su i beni del marito.
 5. I minori sono incapaci della tutela, perchè anzi essi hanno bisogno del tutore. (c)

„ (c) Minores viginti quinque annis olim quidem excusabantur, nostra autem constitutione prohibentur ad tutelam vel curam aspirare, adeo ut nec excusatione opus sit. Qua constitutione cavetur, ut nec pupillus ad legitimam tutelam vocetur, nec adultus. Cum sit incivile, eos qui alieno auxilio in rebus suis administrandis agere noscantur, & ab aliis reguntur, aliorum tutelam vel curam subire. §. 13. inst. de excus. tut. l. ul. C. de leg. tut.

6. Chi patisce di qualche malattia, che gl'impedisce ad attendere agli affari propri, è incapace della tutela (d).

„ (d) Mutus tutor dari non potest, quoniam auctoritatem præbere non potest. l. 1. §. 2. ff. de tut. Surdum non posse dari tutorem plerique & Pomponius libro sexagesimo nono ad edictum probant. Quia non tantum loqui, sed & audire tutor debet. D. l. §. ul. Surdus, mutus nec legitimi tutores esse possunt, cum nec testamento, nec alio modo utiliter dari possint. l. 10. §. 1. ff. de legit. tut. Luminibus captus, aut surdus, aut mutus, aut furiosus, aut perpetua valetudine tentus tutelæ seu curæ excusationem habet. l. un. C. qui morbo
 „ l. 3.

„ 1. 3. C. qui dare tut. Adversa valetudo excusat sed ea
 „ quæ impedimento est quominus quis suis rebus supe-
 „ reffe possit, ut imperator noster cum patre rescriptit. l.
 „ 10. in f. ff. de excus. §. 7. inst. eod.

Per esempio un pazzo, un cieco, un sordo, e chiunque soggiace a malattie permanenti che producano le stesse conseguenze (a).

„ (a) Et non tantum ne incipiant, sed & a cæpta ex-
 „ culari debent. l. 11. ff. eod. Post susceptam tutelam,
 „ cæcus, aut surdus, aut mutus, aut furiosus, aut vale-
 „ tudinarius deponere tutelam potest. l. 40. ff. de excus.

Se tali malattie sopravvengano dopo assunto l'esercizio della tutela, e siano perpetue, bastano per venire ad una nuova deputazione; ma se fossero momentanee, si potrà interimamente eleggere un curatore, che supplisca alle veci del tutore, se ve ne sia bisogno (b).

„ (b) Si quis ita ægrotus fuerit, ut oporteat eum non
 „ omnino dimitti a tutela, in locum ejus curator interim
 „ dabitur. Senatus autem hic rursus recipiet tutelam. l.
 „ 10. §. 8. cod.

7. Il figlio di famiglia di età maggiore, qualunque soggetto alla patria potestà, può essere tutore. Il padre però non sarà risponsabile dell'amministrazione del figlio, quando espressamente o implicitamente non siasi obbligato per lui, oppure non siasi ingerito nell'amministrazione. Ma il solo assenso del padre alla scelta o all'amministrazione del figlio, non basta per soggettarle a tale obbligo (c).

„ (c) Si filius familias tutor a prætore datus sit, si
 „ quidem pater tutelam agnovit, in solidum debet tene-
 „ ri: si non agnovit, dumtaxat de peculio. Agnovisse
 „ autem videtur, sive gessit, sive gerenti filio consensit,
 „ sive omnino attigit tutelam. l. 7. c. de tut. Nec mul-
 „ tum videri in hoc casu facere patris scientiam & con-
 „ sensum ad obligandum eum in solidum. l. 21. ff. de
 „ adm. & per tut.

8. Se

8. Se oltre alle surriferite cause d'incapacità concorra nella persona del tutore eletto qualche altra causa, che lo renda incapace o almeno sospetto, e riserbato all'ufficio ed alla prudenza del giudice il riprovare tale scelta. Per esempio, se il tutore avesse dato denaro per essere eletto, tale elezione non solo non deve essere confermata, ma egli deve esser punito di quest'azione criminosa. Se il padre avesse espressamente proibito, che qualche persona fosse data per tutore al figlio, questo tale non potrà essere eletto se non se per gravi motivi (a). E' vero però che tale esclusiva non irroga alcuna infamia alla persona esclusa (b). Inoltre si deve usare molta riserva nel prescegliere coloro i quali hanno gran maneggi per ottener la tutela (c).

„ (a) In eos extra ordinem animadvertitur, qui probentur nummis datis tutelam occupasse. l. 9. ff. de tut. l. 21. ff. ul. ff. de tut. & cur.

„ (b) Sed & si quis a parentibus prohibitus fuerit tutor esse, hunc neque creari oportet: & si creatus sit, nec recusaverit, prohiberi eum esse tutorem, manente epitimia. l. 21. §. 2. ff. de tut. & cur. dat.

„ (c) Semper autem maxime hoc observent magistratus, ne creent eos qui seipsos volunt ingerere, ut creentur. l. 21. §. ult. ff. de tut. & cur. dat. v. l. 19. ff. de test. tut.

9. I motivi di scusa, del pari che quelli d'incapacità sono fondati su qualche impedimento naturale, o su qualche legge (1).

10. Le cause d'incapacità che si possono onestamente allegare, possono altresì servire di cau-

Per-2

(1) Questo è quel che si vedrà negli articoli seguenti.

cause di scusa . Perciò la minorità e le malattie che rendono incapace della tutela , ne debbono ancora scusare (a) .

„ (a) Minores viginti quinque annis olim quidem excusabantur , nostram autem constitutione prohibentur ad tutelam vel curam aspirare . §. 13. *inst. de exc. tut.*

11. Coloro che sono nell'età di settant'anni compiti , possono scusarsi (b) .

„ (b) Excusantur a tutela & curatoris qui septuaginta annos compleverunt . l. 2. ff. *de excus.* §. 13. *inst. eod.*
„ l. un. C. *qui atute* .

12. Ma per godere di questa esenzione , bisogna realmente avere settant'anni compiti , ne può in questo caso applicarsi la regola che ; *annus inceptus habetur pro completo* . (c) .

„ (c) Non excusatur a tutela qui septuagesimum annum ætatis ingressus fuit . l. *qui filium* 74. §. *Fabius* 1. ff. *ad senat. trebell.*

„ Majores septuaginta annis a tutelis & muneribus personalibus vacant . Sed qui ingressus est septuagesimum annum , nondum egressus , hac vacatione non utetur , quia non videtur major esse septuaginta annis , qui annum agit septuagesimum . l. *maiores* 3. ff. *de jure immunitatis* .

„ Excessisse autem oportet septuaginta annos tempore illo quo creantur . l. *excusantur* 2 , in principio , ff. *de excusat.*

13. La malattia è una scusa valida quando è de tal natura , che impedisce all'infermo di attendere a propri affari . Tal malattia esenta dalla tutela anche chi ha incominciato ad amministrare (d) .

„ (d) Adversa quoque valetudo excusat , sed ea quæ impedimento est quominus quis suis rebus superesse possit , & non tantum ne incipiant , sed & a cœpta excusari debent . l. *non solum* 10. §. *si quis uli.* C. 1. & non 11 ff. *de excusationibus* .

14. Se colui che è chiamato ad una tutela , abbia cinque figli legittimi e viventi , è scusato . Non si contano nel numero de' figli , per servir di

scusa, quelli che non sono ancora nati, quantunque concepiti. I nipoti poi ed altri discendenti da figli morti, son contati come rappresentanti la persona del padre. Quindi molti figli d'un figlio non son contati che per un solo (a).

„ (a) Remittit a tutela & curatoria & liberorum multitudi *l. 2. §. 2. ff. de excus.* Qui ad tutelam vel curatoriam vocantur, Romæ quidem trium liberorum incolumium numero, de quorum etiam statu non ambigitur, in Italia vero quatuor, in provinciis autem quinque, habent excusationem. *l. 1. C. qui num. lib. se excus. §. 1. inst. de excus. tut.* Legittimos autem liberos esse oportet omnes, et si non sint in potestate. *D. l. 2. §. 3. ff. de excus.* Oportet autem liberos vivos esse, quando tutores patres dantur. *D. l. 2. §. 4. l. 1. C. qui num. lib.* qui in ventre est, et si in multis partibus legum comparatur jam natis, tamen in præsentì quæstione, neque in reliquis civilibus muneribus prodest patri, *D. l. §. 6.* remissionem tribuunt nepotes ex filiis masculis nati *D. l. §. 7.* quoscunque autem nepotes fuerint ex uno filio, pro uno filio numerantur. *D. §. 7. (1).*

15. Colui che ha già il peso di tre tutele, può scurarsi da una quarta. Non si riguardano come molte tutele quelle di molti pupilli, quando i beni si regolano con una sola amministrazione (b).

„ (b) Tria onera tutelarum dant excusationem. Tria autem onera sic sunt accipienda: ut non numerus pupillorum plures tutelas faciat, sed patrimoniorum separatio. *l. 3. ff. de excus. l. 2. §. ult. eod. l. un. c. qui num. tut. V.* l'art. seguente.

Nè

(1) Quel che si è detto de' nipoti in questo articolo, non si limita soltanto a quelli de' maschi, come si osserva in questo §. 7. Poichè sebbene le figlie ed i loro figli sieno in altra famiglia, sovente avviene che le figlie ed i loro figli sieno egualmente e forse più di peso ai padri che i figli maschi; e farebbe cosa dura che un avo materno carico di nipoti nati da molte figlie premorte, fosse privo di questa scusa.

Nè si annovera tra le tutele che possono servir di scusa l'obbligo de' tutori onorarij, nè quello de' fidejussori de' tutori (a).

„ (a) Si civitatis princeps, id est, magistratus, incipiente ei creatione, obnoxius fuerit periculo tutelæ, hanc non connumerabit aliis tutelis: quemadmodum nec fidejussores tutelæ: sed neque qui ob honorem tutores conscripti sunt *l. 13. §. 9. ff. de exc.*

16. Se una sola tutela fosse tanto estesa e tanto onerosa, che fosse cosa troppo dura chiamare il tutore ad una seconda, sarà egli in questo caso scusato (b).

„ (b) Cæterum putarem, recte facturum prætorem, si etiam unam tutelam sufficere crediderit, si tam diffusa & negotiosa sit, ut pro pluribus cedat. *l. 31. §. 4. ff. de excus.*

17. Chi già esercita tre tutele. non può essere incaricato della quarta, fino che dura l'amministrazione delle tre prime; purchè non abbia ricercato le tre prime col disegno di essere esente esentato da una quarta tutela onerosa (c).

„ (c) Tria onera tutelæ non affactatæ, vel curæ præstant vacationem quamdiu administrantur *§. item tria 6. inst. de excus. tut. vel curat.*

18. Quando una persona è stata incaricata di una terza tutela, ed ha appellato dalla sentenza di elezione, se prima dell'esito dell'appellazione vien eletto tutore di un altro pupillo, può opporre questa prima elezione come una scusa valida, sebbene abbia appellato della detta sentenza. Imperocchè non è giusto addossargli la quarta tutela, quando è ancora incerto se sarà scaricato dalla terza. Siccome però non è ragionevole il volersi esentare da una tutela col pretesto di un'altra tutela, nell'atto stesso che si ricusa di accettarla; così dovrà assegnarglisi un termine:

termine dentro il quale sia egli tenuto di fare ultimare questo giudizio di appellazione (a).

„ (a) Diximus tres habentes tutelas ad quartam non vo-
 „ cati. Quælitum est igitur si quis duas habens tutelas,
 „ deinde ad tutelam tertiam vocatus appellaverit, &
 „ adhuc pendente judicio appellationis ad quartam tute-
 „ lam promoveatur, utrum a quarta se excusans men-
 „ tionem faciet tertiæ, an omnino dimitter illam. Et a
 „ divo Severo & Antonino constitutum invenio non oportere
 „ ad quartam promoveri a tertia appellantem, sed
 „ pendente tertia creationis excusatione, illius finem ex-
 „ pectare terminum futurum quartæ creationis. Restat
 „ ratio. Si enim ordine præpostero quartam suscipiat
 „ quis, eveniet ut post tertiam extantem, injusta tertiæ
 „ appellatione apparente, quatuor oneribus gravetur con-
 „ tra lege. . l. diximus 5. ff. de excus.

29. Se colui che è incaricato di due tutele sia nominato per due altre, non v'ha dubbio che debba essere discaricato d'una delle due, perchè non è ragionevole di addossare ad una persona quattro tutele. Ma la scusa non potrà servire che per l'ultima, e non per la terza, perchè non era ancora nel caso dell'essenzone quando è stato scelto per la terza. Si tratterà dunque soltanto di sapere quale delle due ultime tutele sia la terza, il che si determinerà colle date delle sentenze di nomina. Ma se non si potesse rilevare quelle delle due nomine sia anteriore, (il che può avvenire se sieno del medesimo giorno e in diverse giurisdizioni) dipenderà dalla prudenza del giudice il determinare quale delle due tutele dovrà essere amministrata da colui che era di già incaricato di due altre; nè la scelta può appartenere a colui che è stato nominato (b).

„ (b) Si duas habenti tutelas, aliquæ simul super indu-
 „ ctæ fuerint, quæ est ordine tertia, auxiliabitur ei ad
 „ remissionem quartæ, etsi imperator fuerit qui quartam
 „ injunxerit aut tertiam, & antequam cognoscat impera-
 „ to-

„ toris mandata , promotus erit ad aliam . Si autem ordo
 „ non apparuerit , sed in una die quæ creationis propo-
 „ nerentur in diversis chartis , non qui creatus est , sed
 „ qui creavit eliget , quem oporteat eum suspicere . l. 6.
 „ quas 5. in principio , ff. de excusationibus .

20. Se siavi stata inimicizia capitale tra il padre del pupillo , e quello che fosse eletto suo tutore nè sia seguita la riconciliazione , il tutore sarà dispensato (a) .

„ (a) Inimicitiae quas quis cum patre pupillorum vel
 „ adutorum exercuit , si capitales fuerunt , nec reconci-
 „ liatio intervenit , a tutela vel cura solent excusare §.
 „ 11. inst. de excus. tut. l. 6. §. 17. ff. de excusat.

21. Se tra il pupillo ed il tutore eletto vi sia pendente una lite di rimarco , cioè se si tratti dello stato , o di tutti , o almeno di una parte considerabile de' beni del pupillo , questa tal persona sarà dispensata dall' accettare la tutela . Ma se sia una lite di piccoli oggetti non basta (b) .

„ (b) Amplius autem absolvitur a tutela cum quæstio-
 „ nem quis pupillo de statu movet : cum videtur hoc non
 „ calumnia facere , sed bona fide l. 6. §. 18. ff. excus. Item ,
 „ propter litem , quam cum pupillo vel adulto tutor vel
 „ curator habet , excusari non potest , nisi forte de om-
 „ nibus bonis vel hereditate controversia sit §. 4. inst. de
 „ excus. tut. vel curat. Propter litem quam quis cum pu-
 „ pilllo habet excusare se a tutela non potest , nisi forte
 „ de omnibus bonis aut plurima parte eorum controver-
 „ sia sit . l. 21. ff. eod. l. 16. C. eod. V. l' articolo seguen-
 „ te , e la nota che vi è stata fatta .

22. Se tra il pupillo ed il padre , o la madre , o i fratelli , o le sorelle , o i nipoti del tutore eletto siavi pendente una lite di rimarco , l' equità ed anche l' interesse del pupillo esigono , che questa tale persona sia esentata dalla tutela . Imperocchè non deve egli essere impegnato ad una tutela , in cui siano gravi controversie tra i suoi parenti così prossimi , ed all'in-
 con-

contro è troppo giusto di dare al pupillo un tutore esente da qualunque rapporto che lo impedisca di esercitare il suo officio col dovuto impegno (a).

„ (a) *Humanitatis ac religionis ratio non permittit ut adversus sorores, vel filios sororis, actionum necessitates tutelæ occasione suscipias. Cum & ipsius etiam pupilli, cui tutor datus es, aliud videatur exigere utilitas, scilicet ut eum tutorem potius habeat, qui ad defensionem ejus non inhibeat affectu. l. 23. c. de excus. tut. (1).*

23. Sono dispensati dalle tutele tutti coloro che per il loro officio, o per altre cause hanno qualche privilegio, che li dispensi da questo peso. Il che dipende dalla qualità dell'officio, quando sia di tal natura che si renda quasi incompatibile colla tutela; come sarebbe un'ambascieria, il comando di una fortezza o di un'armata, o pure un privilegio positivo, contenuto in qualche editto o in qualche rescritto del sovrano (2).

24. Gli ecclesiastici non possono essere destinati tutori, nè curatori, perchè per attendere intieramente ad un ministero così santo debbono star lontani da ogni altra cura, e molto più dall'ingerirsi negli affari mondani. Se però un ecclesiastico consente a caricarsi della educazione e degli interessi de' suoi parenti orfani, se gli permette di accettare la tutela per aver cura delle loro persone,

(1) Convien osservare su questo articolo, che dalle circostanze bisogna giudicare se la lite sia tale che possa servir di scusa, o se basti nominare un curatore o tutore surrogato, il quale ne prenda la cura in luogo del tutore. V. l'artic. 17. della sez. 2.

(2) *V. l. 6. §. 1. & seq. ff. de excus.*

ne, ed in conseguenza anche de' loro beni, ch'è una funzione annessa alla prima (a).

„ (a) Generaliter sancimus omnes viros reverendissi-
 „ mos episcopos, nec non presbyteros, diaconos & sub-
 „ diaconos ... immunitatem ipso jure omnes habere tu-
 „ telæ sive testamentaria, sive legitimæ, sive dativæ: &
 „ non solum tutelæ eos esse expertes, sed etiam curæ non
 „ solum pupillorum & adultorum, sed & furiosi, & mu-
 „ ti, & furdi, & aliarum personarum quibus tutores vel
 „ curatores a veteribus legibus dantur. *l. 52. c. de episc.
 „ & cleric.* Propter hoc ipsum beneficium eis indulgemus,
 „ ut aliis omnibus derelictis, Dei omnipotentis ministe-
 „ riis, inhæreant. *D. l. Deo autem amabiles episcopos...*
 „ ex nulla lege tutores aut curatores cujuscumque perso-
 „ næ fieri permittimus: presbyteros autem & diaconos
 „ & subdiaconos jure & lege cognationis tutelam, aut
 „ curam suspicere hæreditatis permittimus, &c. *Nov. 123
 „ cap. 5.*

25. Se colui ch'è destinato ad una tutela non ha beni bastanti per poter attendere, senza il proprio danno, a quest'ufficio; o pure se non sa nè leggere, nè scrivere, se non ha abilità sufficiente per la condotta degli affari proprj, se gli manchi il tempo per attendere agl'i affari altrui, in tutti questi casi sarà egli dispensato, o pure costretto ad accettare, avendosi riguardo alla condizione delle persone, alla qualità de' beni ed alle altre circostanze (b).

„ (b) Mediocritas & rusticitas interdum excusationem
 „ præbent secundum epistolas divorum Hadriani & An-
 „ tonini. Ejus qui se neget litteras scire, excusatio ac-
 „ cipi non debet, si modo non sit expert negotiorum *l.*
 „ 6. §. ult. ff. de excus. Eos qui litteras nesciunt esse ex-
 „ cusandos divus Pius rescripserat. Quamvis & imperiti lit-
 „ terarum possunt ad administrationem bonorum suffice-
 „ re §. 8. inst. eod. Paupertas sane dat excusationem si
 „ quis imparem se oneri injecto possit probare. Idque di-
 „ vorum fratrum rescripto continetur. *l. 7. l. 40. §. 1.
 „ eod. §. 6. inst. eod.*

26. Nel caso che il tutore eletto appelli dalla
 sen-

sentenza con cui viene deputato, egli è obbligato ad assumere la tutela, ed esercitarla interimamente fino che sarà dichiarato esente dall'accettarla (a).

„ (a) Ipso jure tutor est antequam excusetur *l. 31. ff. de excus.* Tutor vel curator cuius injusta appellatio pronunciata erit, cujusve exculatio recepta non sit, ex quo accedere ad administrationem debuit; erit obligatus. *l. 20. ff. de adm. & per. tut.* Tutor datus adversus ipsam creationem provocavit; hæres ejus postea victus, præteriti temporis periculum præstabit: quia non videtur levis culpa, contra juris auctoritatem, mandatum tutelæ officium derectare. *l. 39. §. 6. eod. v. l. 16. C. de excus. tut.*

27. Chi ha una scusa legittima per esentarsi dalla tutela, se tuttavia accetta la sua deputazione, o pure di proprio moto assume l'amministrazione, non potrà più addurre la sua scusa (b).

„ (b) Tutores qui posteaquam bona pupillorum administraverunt, a præside provinciæ, quasi re integra, excusari se impetrasse asseveras, periculum administrationis evitare minime posse, manifestum est. *l. 2. C. si tutor. vel cur. sal. alleg. exc. l. 17. §. 5. ff. de excus.*

28. Se il tutore, dopo accettata la tutela, divenga incapace, come se divenga cieco, sordo, muto, o pure impazzisca; o se gli sopravvengano altre infermità equivalenti, sarà egli dispensato dal continuare nell'ufficio, e se gli dovrà dare un successore (c).

„ (c) Complura senatusconsulta facta sunt, ut in locum furiosi, & muti, & surdi tutoris, alii tutores dentur. *l. pen. ff. de tut.* Post susceptam tutelam cæcus, aut surdus, aut furiosus, aut valetudinarius deponere tutelam potest. *l. 40. ff. de excus.*

29. Un privilegio, acquistato dopo la nomina alla tutela, non esenta dall'accettarla; poichè tale esenzione ne suffraga unicamente per i casi futuri, ma non libera da un peso, cui attualmente si soggiace (d).

„ (d) Tutor petitus, ante decreti diem, si aliquod pri-

„ *privilegium querit*, recte petitionem institutam excludere non poterit. *l. 28. §. de excus. quasi præventus v. l. 7. ff. de jud.*

30. I motivi di scusa, che non inducono incapacità, e che sopravvengono dopo la scelta del tutore, non dispensano. In conseguenza il numero de' figli nati posteriormente, e l'età settuagenaria, compita dopo la tutela, non iscusano in alcuna maniera (a).

„ (a) *Oportet autem liberos vivos esse*, quando patres tutores dantur *l. 2. §. 4. ff. de excus. Excessisse autem oportet septuaginta annos tempore illo quo creantur. D. l. 2.*

31. Per essere dispensato dalla tutela non è sempre una scusa legittima l'abitazione in luogo diverso da quello in cui è domiciliato il pupillo. La ragione si è che nel luogo del domicilio del pupillo può non esservi persona idonea; ed all'incontro può darsi il caso, che l'equità naturale e l'interesse del pupillo esigano che non si faccia caso di questa lontananza. Ciò però deve intendersi nel caso che la lontananza non sia troppo gravosa al tutore, o pure non sia dannosa al pupillo; il che dipenderà dalle circostanze, le quali dovranno servire di norma (b).

„ (b) *Quæro an non ejusdem civitatis civis testamento, qui tutores dare possit? Paulus respondit, posse l. 22. ff. de test. tut. Qui in testamento dati sunt tutores, re-nuent, secundum leges, administrationem earum quæ in alia provincia sunt possessionum. l. 10. §. 4. ff. de excus. Sed & hoc genus exculationis est, si quis se dicat ibi domicilium non habere, ubi ad tutelam datus est l. ult. §. ult. ff. eod. V. l'art. 3. della sez. 1.*

32. Se il tutore eletto non abbia alcuna causa di scusa, bastante da se sola ad esimerlo da questo officio, come l'età settuagenaria, o il numero de' figli, ma per esempio, abbia solo 60 anni,

ni, e tre figli, la riunione di questi due motivi, incapaci da per se soli, non basta ad essentarlo (a).

„ (a) Qui jura multa poterit dicere, quorum unumquodque per seipsum satis validum non est, an possit excusari quæsitum est? Pura sepruaginta quis annorum non est, neque tres habet tutelas, sed neque quinque filios, at aliquod aliud jus remissionis habet, nimirum duas tutelas, & duos filios, & sexaginta annorum est, aut alia quædam talia dicit, per seipsa quidem perfectum auxilium non præbentia, quæ tamen si invicem conjuncta sint iusta appareant. Sed visum est hunc non excusari l. 15. §. 11. ff. de excus. (1)

TITOLO II.

DE CURATORI.

Oltre alla debolezza dell'età vi sono altre cagioni che rendono incapaci le persone a ben condursi. Chi si trova in questo stato è messo sotto la condotta di altre persone che fanno con lui le veci del tutore, e che si chiamano curatori. Quindi è che si dà il curatore ai pazzi, ed a tutti coloro, che per qualche infermità sono incapaci di regolare i loro interessi, come sarebbe uno, che fosse nel tempo stesso sordo e muto.

Fra le persone incapaci a ben condursi si considerano i prodighi, che dissipano il loro patrimonio in folli spese. E siccome s'interdice loro l'am-

(1) Ma se un tutore avesse 69 anni e quattro figli, non sarebbe del pari ed anche più giusto che fosse discusso, ricato, che se avesse 70 anni senza figli, o solamente 40 con cinque figli?

l'amministrazione de' beni, così si deputa un curatore che ne assuma la cura.

Talvolta si dà il curatore ad un pupillo, che ha il tutore; e ciò nel caso che fra il tutore ed il pupillo insorga qualche lite, o debba farsi qualche contratto (1).

Vi è ancora un'altra sorte di curatori, i quali sono necessarij per amministrare un patrimonio abbandonato, di cui non siavi che prenda cura. Come se una persona, obbligata a stare lungamente lontana dalla patria, non avesse incaricato alcuno della cura de' suoi beni; se in una successione non si presenta alcun erede legittimo, oppure se quelli che hanno dritto a succedere, vi rinunciano, se un debitore abbandona tutto il suo patrimonio ai creditori. Ne' surriferiti casi ed in altri consimili, ne' quali vi siano effetti senza che se ne sappia il padrone, e di cui nessuno si prenda cura, il giudice procede alla destinazione di un curatore affine di amministrarli, e conservarli a coloro che vi hanno o potranno avervi interesse.

Siccome tutti questi diversi curatori sono incaricati delle cure de' beni e degli affari loro affidati, e taluni di essi sono incaricati ancora della cura della persona, come i curatori de' pazzi; così quest'ufficio è analogo a quello del tutore, e soggiace alle medesime regole in tutto ciò che riguarda le obbligazioni, che vi sono annesse, ed i motivi che scusano dall'accettarlo, ed in tut-

(1) V. l'artic. 11. della sez. 2. de' tutori, e la sez. 7. del medesimo titolo.

tutti gli altri rapporti che possono convenirgli. In conseguenza conviene supplire in questo titolo con tutte le regole de' tutori, che sono state esposte nel titolo precedente, e che sono applicabili ai curatori.

Fra i curatori, di cui si parlerà in questo titolo, non si metteranno i curatori, che si deputano nelle cause criminali alli processati dopo la loro morte, come quelli che sono stati uccisi in duello, o si sono uccisi da se medesimi. Imperocchè le funzioni di questi tali curatori sono di un altro carattere, e facendo parte della materia criminale, non se ne deve ragionare in questo luogo.

SEZIONE I.

Delle diverse sorte di curatori, e della loro autorità.

SOMMARIO.

1. Curatore de' pazzi.
2. Pupillo pazzo.
3. La pazzia deve essere provata.
4. Il figlio curatore di suo padre o di sua madre divenuti pazzi.
5. Figlio di famiglia pazzo.
6. Il marito non può essere curatore di sua moglie divenuta pazzo.
7. Pazzia con lucidi intervalli.
8. Infermità che ricercano un curatore.
9. Curatore de' prodighi, a' quali è interdetta l'amministrazione.

10. Il prodigo deve essere provato tale.
11. Il figlio non può essere curatore del padre prodigo.
12. Durata dell' ufficio del curatore di un prodigo.
13. Curatore pei beni d' un assente.
14. Curatore all' infante non ancor nato.
15. Curatore ad una successione.
16. Curatore per li beni derelitti.
17. Il creditore può esser curatore de' beni del debitore.
18. Autorità de' curatori.

Essendo i pazzi incapaci della condotta della loro persona, e della cura dei loro beni, quantunque siano maggiori, si eleggono loro i curatori, che prendono cura dell'una e degli altri (a).

„ (a) *Mente captis*, quia rebus suis superesse non possunt, curatores dandi sunt §. *inst. de curat. furiosi*, licet majores viginti quinque annis sint, tamen in curatore sunt §. 3. *eod. l. 1. C. de cur. fur.* Consilio & opera curatoris tueri debet non solum patrimonium, sed & corpus, ac salus furiosi *l. 7. ff. eod.*

2. Non si destina il curatore ad un pazzo, se non nella maggior età. Poichè se un pupillo è pazzo, basta, ed è più decente dargli un tutore a causa della minorità, che un curatore a causa della pazzia, almeno fino a che diventi maggiore (b).

„ (b) *Putavi etiam minor viginti quinque annis furiosus sit*, curatorem ei, non ut furiosus, sed ut adolescenti dari, quasi ætatis esset impedimentum; & ita definitus ei quem ætas curæ vel tutelæ subicit, non esse necesse quasi dementi quæri curatorem. Et ita imperator Antoninus rescripsit, cum magis ætatis quam dementiæ tantisper sit consulendum *l. 3. §. 1. ff. de tutel.*

3. La

3. La pazzia di un maggiore deve esser provata in giudizio, per dargli un curatore: sì perchè la sola autorità del giudice può creare un curatore, sì ancora perchè in certi casi potrebbe avvenire, che vi fosse qualche finzione per parte di colui che sembrasse pazzo, o che altre persone, per qualche loro mira interessata, lo supponessero pazzo quando non fosse tale (a).

„(a) *Observare prætorem oportebit, ne cui temere, citra causæ cognitionem plenissimam, curatorem det, quoniam plerique vel furorem vel dementiam fingunt, quo magis curatore accepto onera civilia detrectent.*
 „*l. 6. ff. de cur. fur.*

4. Il figlio può essere eletto curatore dei suoi genitori divenuti pazzi (b).

„(b) *Furiolæ matris curatio ad filium pertinet. Pietas enim parentibus, etsi inæqualis est eorum potestas, æqua debetur l. 4. ff. de cur. fur. Extat divi Pii rescriptum, filio potius curationem permittendam in patre furioso, si tamen probus sit l. 1. in fin. ff. eod. Nec dubitabit (proconsul) filium quoque patri curatorem dari l. 2. eod.*

5. Se un figlio di famiglia diventi pazzo, non gli si destina il curatore; poichè suo padre è naturalmente incaricato della condotta della sua persona, e dell'amministrazione dei suoi beni (c).

„(c) *Cum furiosus, quem morbus detinet perpetuus, in sacris parentis sui constitutus est, indubitare curatorem habere non potest. Quia sufficit ei ad gubernationem rerum, quæ ex castrensi peculio, vel aliter ad eum pervenerunt, & vel ante furorem ei acquisitæ sunt, vel in furore obveniunt, vel in his quorum prioritas ei tantummodo competit, paterna verecundia. Quis enim talis affectus extraneus inveniatur, ut vincat paternum? vel cui alii credendum est res liberorum gubernandas, parentibus derelictis? l. 7. ff. de cur. fur. V. l'art. 10. della sez. 1. de' tutori.*

6. Nel caso in cui siavi necessità di eleggere il
 cu-

curatore ad una donna maritata, o a quella ch'è stata promessa sposa, sia per pazzia, sia per altre cagioni, non possono essere eletti curatori nè il marito (a), nè il promesso sposo (b).

„ (a) Maritus, etsi rebus uxoris suæ debet actionem,
„ tamen curator ei creari non potest. l. 2. C. qui dare
„ tut. Virum uxori mentæ captæ curatorem dari non
„ oportet. l. 15. ff. de cur. fur. §. 19. inst. de excus. tut.

„ (b) Non potest curator esse sponsæ sponsus l. 1. §. ult.
„ ff. de excus. tut. (1)

7. Il curatore di un pazzo che ha i lucidi intervalli, esercita il suo officio soltanto nel tempo della pazzia, e cessa di esercitarlo negl' intervalli, nei quali il pazzo recupera la ragione. Ma l'offizio di questo curatore dura per tutta la vita della persona soggetta a tal pazzia, per non fare in ogni ricaduta una nuova elezione (c).

„ (c) Manere (curatorem sancimus) donec talis furiosus
„ vivit, quia non est pæne tempus, in quo huiusmodi
„ morbus deferatur: sed per intervalla quæ perfectissima
„ sunt nihil curatorem agere, sed seipsum posse furio-
„ sum, dum sapit, & hæreditatem adire, & omnia alia
„ facere, quæ sanis hominibus competunt. Sin autem
„ furor stimulis suis eum accenderit, curatore in contra-
„ ctu suo coniungi, ut nomen quidem curatoris in omne
„ tempus habeat, effectum autem quoties morbus redie-
„ rit. Ne crebra, vel quasi ludibriosa fiat curatoris crea-
„ tio

(1) Questa regola sembra fondata, o sull'interesse che potrebbe avere il marito nell'affare che richiedesse l'elezione di un curatore alla sua moglie, o su gl'inconvenienti di obbligare il marito a render conto a sua moglie. Queste medesime ragioni riguardano parimente il futuro sposo, poichè può seguire il matrimonio, e se non si effettua il matrimonio, vi sarebbe ancora meno ragione che lo sposo restasse curatore.

Non si elegge curatore alla moglie pazza per l'amministrazione de' suoi beni dotali; perchè quest'amministrazione appartiene al marito, che ha diritto di goderne. V. l'art. 4. della sez. 1. del titolo delle doti.

„tio & frequenter tam nascatur quam desinere videatur.
 „*l. 6. C. de cur. fur.*

8. Si destinano curatori a tutte le persone, che per qualche infermità sono incapaci dell'amministrazione dei loro beni e dei loro affari, come sarebbe un sordo e un muto, e quelli che per altri simili difetti si trovassero in tale incapacità (a).

„(a) Sed & aliis dabit proconsul curatorem qui rebus
 „suis superesse non possunt. *l. 2. ff. de curat. fur.* Surdis
 „& mutis, & qui perpetuo morbo laborant, quia rebus
 „suis superesse non possunt, curatores dandi sunt §. 4.
 „*inst. de curat.* Quibus curatores quasi debilibus, vel pro-
 „digis dantur, vel surdo & muto, vel fatuo. *l. 19. in*
 „*fine l. 20. l. 21. ff. de rebus aut jud. possid.* Illis qui in
 „ea causa sunt, ut superesse rebus suis non possint, da-
 „re curatorem, proconsulem oportebit. *l. 12. ff. de tut.*
 „*& cur. dat.*

9. Quelli che dissipano i loro beni in folli spese, e la cui cattiva condotta obbligha a dichiarargli prodighi, ed a vietar loro l'amministrazione, con decreto del giudice sono inhabilitati al maneggio dei loro beni, e dei loro interessi, con addossarsene l'amministrazione ad un curatore. Lo stesso accade di una donna, che per i suoi costumi o per la sua cattiva condotta meriti tale provvedimento (b).

„(b) Lege duodecim tabularum prodigo interdicatur bo-
 „norum suorum administratio; quod moribus quidem ab
 „initio introductum est. Sed solent prætores vel præsi-
 „dides, si talem hominem invenerint, qui neque finem,
 „neque tempus expensarum habet, sed bona sua dilapi-
 „dando & dissipando profundit, curatorem ei dare; exem-
 „plo furiosi. *l. 1. ff. de curat. fur.* Nam æquum est pro-
 „spicere nos etiam eis, qui, quoad bona ipsorum perti-
 „net, furiosum faciunt exitum *l. 12. §. ult. ff. de tut. &*
 „*cur. dat.* Et mulieri quæ luxuriose vivit, bonis interdicti
 „potest. *l. 15. ff. de cur. fur.*

„Quando tua bona paterna avitæque, nequitia tua di-
 „spendis, liberosque tuos ad egestatem perducis, ob

„eam

„eam rem tibi ea re commercioque interdico. *Paulus 3. sent. tit. 4. §. 7.*

10. Ad un prodigo non può interdarsi l'amministrazione dei beni, nè può destinarsi il curatore, prima ch'egli sia legalmente provato tale (a).

„(a) Si talem hominem invenerint *l. 1. ff. de cur. fur.*

A tale oggetto però basta che un figlio sia stato dichiarato prodigo nel testamento paterno; quando non vi fosse qualche circostanza particolare, per cui non si dovesse far conto di questa dichiarazione (b).

„(b) Per omnia iudicium testatoris sequendum est, ne quem pater vero confilio prodigum credidit, eum magistratus, propter aliquod forte suum vitium, idoneum putaverit. *l. 16. §. ult. eod.*

11. Il figlio non può essere curatore del padre dichiarato prodigo, sebbene possa esserlo del padre divenuto pazzo (c).

„(c) Curatio autem ejus, cui bonis interdicitur, filio negabitur permittenda *l. 1. §. 1. ff. de cur. fur. Vide totam legem & l. 4. eodem.*

12. L'ufficio del curatore di un prodigo non finisce, prima che sia questi stato dal giudice riabilitato all'amministrazione dei suoi beni (d).

„(d) Tandiu erunt ambo in curatione, quamdiu vel furiosus sanitatem, vel ille sanos mores receperit; quod si evenierit, ipso jure desinunt esse in potestate curatorum. *l. 1. ff. de curat. fur. (1).*

13. De-

(1) Quantunque sia vero che la respiscenza metta il prodigo ed il pazzo in istato di ripigliar la cura de' loro affari, tuttavolta riguardo al prodigo è necessario che siccome gli è stata vietata dal giudice l'amministrazione, così egli faccia dal giudice stesso togliere questo divieto, tanto per discarico del suo curatore, quanto per la sicurezza di coloro che dovranno trattare con lui.

13. Deve destinarsi il curatore ad una persona, che trovandosi da molto tempo assente dalla sua patria, non ha incaricato nessuno, acciò amministri i suoi beni e tratti i suoi affari. Il che però deve intendersi quando ve ne sia necessità (a).

„ (a) Ei cujus pater in hostium potestate est, tutorem
 „ dari non posse palam est... imo curator substantiæ
 „ dari debet, ne in medio pereat. l. 6. §. ult. ff. de
 „ tut. Cum cognatos tuos nondum post liminio regres-
 „ sos affirmes, sed adhuc in rebus esse humanis, & bo-
 „ na eorum fraudibus diversæ partis dissipari, interpel-
 „ latus rector provinciæ providebit, eum sub observatio-
 „ ne consueta constituere, qui stipulante servo publi-
 „ co, satis idonee dederit. l. 3. C. de postlim. revers. v. l.
 „ 6. §. ult. ff. quibus ex caus. in poss. ec. l. 15. ff. ex quib.
 „ caus. maj. Si bonis curator datus sit, vel absentis,
 „ vel ab hostibus capti, l. 22. §. 1. ff. de rebus auct. jud.
 „ possid. Quia rebus suis superesse non possunt. §. 4. inst.
 „ de cur.

14. Se una vedova sia stata dal suo marito lasciata gravida, non si deve destinare il tutore al figlio che deve nascere; ma solo in caso di necessità si può destinare un curatore per sostenere i dritti di questo figlio postumo, e per amministrare i beni che gli spettano (b).

„ (b) Ventri tutor a magistratibus populi romani dari
 „ non potest, curator potest. l. 20. ff. de tut. & cur. dat.
 „ Bonorum ventris nomine curatorem dari oportet. l. 8.
 „ ff. de cur. fur. l. 24. de reb. auct. jud. (1).

15. Quando un patrimonio resta senza eredi,
 per-

(1) V. tit. de ventre in poss. mit. & curator ejus, l. 1. §. 17 & 18 eod.

Se vi fossero altri figli, e bastasse una sola tutela per tutti, lo stesso tutore servirebbe per l'interesse de' figli futuri.

perchè non vi siano eredi instituiti, nè eredi *ab intestato*; o perchè gli eredi legittimi siano assenti, o pure ricusino di accettare l'eredità, o non vogliano ingerirsi nell'amministrazione, fino a tanto che deliberano se debbono o no accettarla; e se intanto sia necessario di provvedere alla direzione degli affari, ed all'amministrazione de' beni, si destina in questo caso un curatore, ch'esercita il suo officio per la indennità dei creditori del patrimonio medesimo, o di quelli di che vi avranno dritto (a).

„ (a) Si diu incertum sit, hæres extaturus necne sit, causa cognita permitti oportebit, bona, rei servandæ causa, possideri. Et si ita res urgeat, vel conditio bonorum, etiam hoc erit concedendum, ut curator constitutur. l. 8. ff. quib. ex caus. in poss. cat. Diu deliberant hæredes instituti adire, bonis a prætorè curator datur. l. 3. ff. de cur. fur. l. 12. §. 1. ff. de rebus aut. jud. poss. *Toto tit. ff. de cur. bon. dando.* V. gli articoli seguenti.

16. Quando un debitore abbandona il suo patrimonio ai creditori, possono questi far destinare un curatore al patrimonio medesimo, oppure eleggere uno fra di loro acciò lo amministri (b).

„ (b) De curatore constituendo hoc jure utimur, ut prætor adeatur, isque curatorem curatoremve constituat ex consensu majoris partis creditorum. l. 2. §. *toto tit. ff. de cur. bon. dando.* V. l'art. seguente.

17. Per il patrimonio abbandonato dal debitore ai creditori, o per la sua eredità dopo la sua morte, si può destinare in curatore uno dei creditori medesimi, o altra persona che ne prenda cura (c).

„ (c) Nec omnimodo creditorem oportet esse eum qui curator constituitur; sed possunt & non creditores l. 2. §. 4. ff. de cur. bon. dand. Si diu incertum sit hæres extaturus necne sit, causa cognita, permitti oportebit bo-

„ na,

„ na, rei servandæ causa possideri. Et si ita res urgeat,
 „ vel conditio bonorum etiam hoc erit concedendum, ut
 „ curator constitutur unus ex creditoribus l. 8. & l. 9. ff.
 „ quibus ex caus. in poss. cat. (1).

18. L'autorità dei curatori è regolata dalla facoltà ch'è stata loro conferita, e possono fare tutto ciò che appartiene a quest'ufficio (a).

„ (a) Quæ per eum eosve, qui ita creatus creative essent acta, facta, gestaque sunt, rata habebuntur, eisque actiones, & in eos utiles competunt. l. 2. §. 1. ff. de curat. bon. dando, V. l'art. 3. della sez. 2.

SEZIONE II.

Degli obblighi de' curatori.

SOMMARIO.

1. Giuramento ed amministrazione de' curatori.
2. Differenza tra i tutori ed i curatori.
3. Obblighi de' curatori.

Tutti i curatori, di cui si è parlato nella sezione precedente, son tenuti del pari che i tutori a dare il giuramento; ed a fare l'inventario de' beni dei quali sono incaricati, e ad avere su ciò che dipende dalla loro amministrazione,

(1) Non bisogna confondere queste sorte di curatori o direttori di cui si è parlato in questo e nell'articolo precedente, con i curatori che si eleggono per la validità di un sequestro reale di beni abbandonati, come di una eredità senza eredi. In tal caso, que'curatori che si eleggono, non debbono essere creditori, perchè altrimenti farebbero essi stessi le parti.

ne, la medesima cura che i tutori debbono per la loro (a).

„ (a) *Tactis sacrosanctis evangelii edicat omnia se re-*
 „ *cte, & cum utilitate foriosi agere: neque prætermi-*
 „ *tere ea quæ utilia tunc esse putaverit, neque admit-*
 „ *tere quæ inutilia existimaverit. l. 7. §. 5. C. de Cur.*
 „ *fur. Nov. 72. cap. ult. Eadem observatione & pro jure*
 „ *jurando, & pro inventario & satisfactione, & hypothe-*
 „ *ca rerum curatoris modis omnibus adhibenda. D. l. 6.*
 „ *§. 6. in fine. In paucissimis distant curatores a tutori-*
 „ *bus l. 13. ff. de excus. V. la legge citata sull'artic. 2.*
 „ *della sez. seguente. V. l'artic. 12. della sez. 1. de' tu-*
 „ *tori, e poco appresso l'artic. 2.*

2. Non vi è quasi altra differenza tra gli obblighi dei curatori e quelli dei tutori, se non che i tutori son eletti per le persone, e per li beni, e la loro amministrazione finisce nella maggior età di coloro che sono sotto la lor condotta: all'incontro alcuni curatori si destinano soltanto per li beni, ed il loro officio non ha tempo prefisso; ma dura o finisce, secondo che continua o viene a cessare, la causa della loro elezione (b).

„ (b) *In paucissimis distant curatores a tutoribus l. 13.*
 „ *ff. de excus. V. la sez. precedente.*

3. Debbono applicarsi all'officio ed agli obblighi dei curatori le regole spiegate nel titolo dei tutori, e che possono a quelli convenire. Per esempio: non possono accettare cessioni di dritti contro quelli di cui son curatori: i loro beni sono ipotecati dal giorno della loro elezione, per le somme delle quali si trovano debitori: non possono alienare i beni di quelli che sono sotto la lor condotta, se non osservando le formalità legali. E così delle altre regole, secondo le

le disposizioni ed i motivi che possono riguardare il ministero dei curatori (a).

„ (a) Et hæc dicimus in omni curatore, in quibus omnino curas aliquorum introducunt leges, prodigorum, forte, aut furiosorum, aut amentium, aut si quid aliud, jam lex dixit, aut si quid inopinabile natura adinvenierit. *Nov. 72. c. 5. in fine.* Hypotheca rerum curatoris modis omnibus adhibenda. *l. 7. §. 6. C. de cur. fur.* Si prædia minoris viginti quinque annis distrahi desiderentur, causa cognita præses provinciæ debet id permittere. Idem servari oportet, etsi furiosi, vel prodigi, vel cujuscumque alterius prædia, curatores velint distrahere. *l. 11. ff. de reb. cor. qui sub. tut. V.* nel titolo de' tutori le regole che possono convenire ai curatori.

„ *V. l. 14. §. 1. de cur. furios.*

SEZIONE III.

Degli obblighi de' Curatori.

SOMMARIO.

1. Azione de' curatori della persona.
2. Azione de' curatori de' beni.
4. Azione del curatore de' beni dell' assente.
4. Azione del curatore di cui è terminato l' ufficio.
5. Effetto dell' azione del curatore.
6. Ipoteca de' curatori.

I curatori destinati per le persone e per li beni, hanno la loro azione per ricuperare ciò che potrà esser loro dovuto, e per la sicurezza di ciò che avessero bene amministrato, e per le altre conseguenze della loro amministrazione, o contro le persone stesse, delle quali sono stati

curatori, se divengano capaci di ricevere il rendimento dei conti, o contro gli eredi o gli altri ai quali dovrà esser renduto conto (a).

„ (a) Sed et si curator sit vel furiosus, vel prodigi, dicendum est, etiam his contrarium dandum iudicium.
 „ Idem in curatore quoque ventris probandum est. Quæ
 „ sententia fuit Sabini, existimantis cæteris quoque curato-
 „ ratoribus, ex iisdem causis dandum contrarium iudi-
 „ cium l. 1. §. 2. ff. de contr. tut. & util. act.

2. I curatori, la cui amministrazione riguarda solo i beni, hanno la loro azione contro le persone interessate alla conversione di questi beni; come contro gli eredi che possono sopravvenire ad una successione vacante, e contro i creditori de' beni abbandonati (b).

„ (b) Quæ per eum eosve, qui ita creatus creative ef-
 „ fect, acta, facta, gesta que sunt, rata habebuntur, eisque
 „ actiones, & in eos utiles competunt. l. 2. §. 1. ff. de
 „ cur. ben. dan.

3. Se il curatore dei beni di un assente ha la sua azione contro di lui, dopo il suo ritorno, o contro quelli ai quali i beni appartengono: con più ragione deve averla colui che s'ingerisce di moto proprio a prender cura de' beni di un assente (1).

4. Se dopo che un curatore abbia amministrato, se ne scelga un altro in suo luogo; sia che quello cessi d'essere curatore per qualche scusa, sia per altre cause, avrà la sua azione per ciò che avrà amministrato contro le persone, alle quali

(1) V. l'artic. 2. di questa sezione. Cum quis negotia absentis gesserit, ultro citroque inter eos nascuntur actiones. Inst. de obl. quæ quasi ex contr. l. 5. ff. de obl. & act. V. la sez. 2. di coloro che amministrano gli affari degli altri.

li potrà aver rapporto l'amministrazione a lui commessa, e potrà parimenti agire contro il curatore eletto in suo luogo, il quale lo notificherà a queste medesime persone.

5. Con quest'azione i curatori recuperano tutto quel che hanno ragionevolmente speso del loro, cogl'interessi dei loro crediti, se ve ne fossero, e quel che può esser loro dovuto a titolo di salario della loro amministrazione; come pure fanno ratificare quel che hanno bene amministrato (1).

6. I curatori dei pazzi, degl'infermi, dei prodighi e degli assenti, hanno le loro ipoteche sopra tutt'i beni delle persone per le quali hanno amministrato. I curatori poi destinati alle successioni vacanti e agli altri beni, hanno la loro azione su i beni, dei quali hanno avuto l'amministrazione. Tutti questi curatori hanno parimente il privilegio e la prelazione sopra tutt'i beni che han procurato di recuperare, o che hanno conservati, per li danari da essi impiegati, come, per esempio, per le spese fatte in giudizio per recuperare un credito, per le riparazioni di una casa o di altri fondi (2).

TI-

(1) V. gli articoli 1. 2. 3. e 5. della sezione 5. del titolo de' tutori.

(2) V. gli artic. 6. e 7. della sez. 5. de' tutori, e l'articolo 25. della sez. 5. de' pegni e delle ipoteche.

L'ipoteca comincia dal medesimo giorno, come si è detto de' tutori. V. la sez. 5. art. 6.

TITOLO III.

Dei Sindaci, rettori ed altri amministratori dei corpi pubblici, e delle comunità.

Nel titolo delle persone si è avvertito, esservi nella società alcuni corpi pubblici, ed alcune comunità ecclesiastiche e laiche, come sono i capitoli, le case religiose, i corpi o siano le comunità de' paesi, le università, i collegj delle arti ec.; e si è ancora osservato, che tutti questi corpi rappresentano le persone che li compongono. Imperocchè siccome ciascun privato ha dritti, privilegi, beni, officj ed interessi, che gli sono proprj; così i corpi pubblici hanno i loro. Ma la differenza più essenziale tra un corpo pubblico ed una persona privata consiste in questo, che ciascun privato ha un dominio assoluto sulle cose proprie, con la piena libertà di disporne a suo piacere, quando non siavi qualche ostacolo particolare, come la minorità o qualche altra incapacità: all'incontro nessun individuo che compone un corpo pubblico può da se solo, nè tutti gl'individui uniti insieme, possono disporre de' dritti e de' beni de' rispettivi loro corpi, con la medesima libertà che ha un privato di disporre de' suoi. In conseguenza non possono alienare i beni, senza una giusta causa, e senza osservare le solennità ordinate dalle leggi. La ragione
di

di questo sistema legale si è, che tutti questi corpi tanto ecclesiastici, quanto politici sono stati fondati per il ben pubblico, onde interessa il ben pubblico ch'essi non vengano meno. E così il buon ordine esige che questi corpi, senza giuste cause non alienino i loro beni, acciò non perisca il fondamento principale della loro sussistenza.

La facoltà, inerente a questi corpi, di mettere alcune persone alla testa de' loro affari, acciò possano agire per la cura de' loro beni, e per la difesa de' loro dritti, è una conseguenza necessaria di questi diversi stabilimenti delle comunità, tanto ecclesiastiche quanto secolari. Questi tali soprintendenti hanno diversi nomi. Essi sono chiamati scabini, consoli delle città, sindaci, rettori, amministratori, e con altri nomi consimili, analoghi alla qualità de' corpi medesimi: e tra essi ed i corpi che li eleggono si forma una obbligazione reciproca senza un positivo contratto. E siccome le obbligazioni, senza contratto formano il soggetto di questo libro, così collochiamo in questo titolo le obbligazioni di questi tali corpi e de' loro deputati.

Fra queste obbligazioni non bisogna confondere quelle che si formano tra questi corpi pubblici, ed i procuratori da essi costituiti a trattare una causa o una lite particolare. Perchè in quest'ultimo caso l'obbligazione si forma con un positivo contratto, ed è compresa nella materia del titolo de' procuratori.

Non si parlerà quì delle altre materie diverse che riguardano le comunità, come i loro usi, la loro origine, le maniere con cui esse si formano,

i loro dritti, i loro privilegi ec. Imperocchè tali materie non appartengono a questo luogo, ma fanno parte del diritto pubblico, di cui si è parlato altrove (1). La materia adunque di questo titolo si riduce unicamente a ciò che riguarda in generale l'elezione e le facoltà de' sindaci, de' rettori ec., e gli obblighi che si formano tra essi ed i loro elettori, in ciò che riguarda gli affari appartenenti al loro officio.

SEZIONE I.

Dell' elezione de' sindaci, dei direttori e di altri amministratori dei corpi e delle comunità, e della loro autorità.

SOMMARIO.

1. Uso de' sindaci e di altri direttori.
2. Da chi sono eletti.
3. Come sono eletti.
4. Quegli ch' è nominato ha il suo voto per compire il numero degli elettori.
5. Autorità di colui che vien eletto.
6. Durata di quest' autorità.

1. Quel-

(1) Capitolo 14. Trattato delle leggi articolo 27. Tomo 3. pag. 42.

1. Quelli a' quali è permesso di formare corpo, o comunità, hanno parimente i loro diritti, i loro privilegi, i loro beni, i loro affari, e non potendo tutti unitamente attendere a quel che riguarda la loro comunità, possono destinarvi persone che ne abbiano cura, e che chiamasi sindaci, o con altri nomi (a).

„ (a) Quibus permissum est corpus habere collegii, societatis, sive cujusque alterius eorum nomine, proprium est, ad exemplum reipublicæ, habere res communes, arcam communem, & actorem sive syndicum, per quem, tamquam in republica, quod communiter agi, fierique oporteat, agatur, fiat. l. 1. §. 1. ff. quod cuj. un. nom.

2. I sindaci e gli altri deputati che devono maneggiare gli affari de' corpi e delle comunità, sono eletti dai membri delle comunità medesime, quando non siavi qualche legge particolare, riguardante il modo di fare simili elezioni. E se l'intero corpo sia tale che tutti quelli che lo compongono non possono radunarsi, o non debbono tutti aver parte alla direzione degli affari comuni, se ne sceglie un certo numero, secondo le regole o le consuetudini; e questo numero che rappresenta il corpo intero fa la scelta di quelli che debbono essere incaricati della cura degli affari (b).

„ (b) Nulli permittetur nomine civitatis vel curiæ ex- periri, nisi ei cui lex permittit, aut lege cessante ordo dedit. l. 3. quod cuj. un. nom. Quibus summa rei publicæ commissa est l. 14. ff. ad munic. Secundum locorum consuetudinem l. 6. §. 1. in f. ff. quod. cui un. nom.

3. Le elezioni si fanno colla pluralità de' voti, allor che coloro che debbono comporre l'assemblea, trovansi convocati nella maniera e nel nu-

mero prescritto dalle regole o dalla consuetudine; come se debbano esservene i due terzi o altra parte, o un dato numero. Gli elettori poi devono osservare le formalità legali (a).

„ (a) Quod major pars curiæ efficit, pro eo habetur,
 „ ac si omnes egerint. *l. 10. ff. ad municip.* Cum duæ par-
 „ tes adessent, aut amplius quam duæ. *l. 3. ff. quod cuj.*
 „ *un. nom.*

4. Per il numero legale degli elettori, vi si può contare la persona di colui ch'è eletto, quando egli sia di questo numero (b).

„ (b) Planæ ut duæ partes Decurionum adfuerint, is
 „ quoque quem decernent numerari potest. *l. 4. ff. quod*
 „ *cuj. un. nom.*

5. Quelli che sono stati legittimamente eletti, hanno l'autorità di esercitare la carica che loro è stata data, e secondo l'estensione o i limiti ad essi prescritti (c).

„ (c) Per quem, tanquam in Republica, quod commu-
 „ niter agi fierique oporteat, agatur, fiat, *l. 1. in f. ff.*
 „ *quod cuj. un. nom.*

6. L'autorità de' sindaci e di altri direttori finisce colle loro cariche, nel tempo prefisso. Cessa ancora con la revocazione, se possa aver luogo; purchè sia fatta regolarmente, e sia nota a colui che vien revocato, ed a quelli che debbono trattar con lui (d).

„ (d) Quid si actor datus postea decreto Decurionum
 „ prohibitus sit? An exceptio ei noccat? & puto sic hoc
 „ accipiendum, ut ei permissa videatur, qua & permissa
 „ durat. *l. 6. §. 2. ff. quod cuj. un. nom.* V. l'artic. 1.
 „ della sez. 4. delle procure.

S E Z I O N E II.

Degli obblighi dei sindaci e dei direttori.

S O M M A R I O.

1. *Cura dei sindaci.*2.)
3.) *Loro obblighi.*

1. Quelli che sono eletti da' corpi e dalle comunità per l'amministrazione de' loro affari, debbono usarvi la medesima cura e la stessa diligenza che i procuratori costituiti; e sono risponsabili non solo del dolo e della colpa lata, ma eziandio delle colpe contrarie a questa cura (a).

„ (a) Actor iste procuratoris partibus fungitur. l. 6. §.
 „ 3. ff. quod cui. un. nom. Magistratus Reipublicæ non do-
 „ lum solummodo, sed & latam negligentiam debent. l.
 „ 6. ff. de adm. rer. ad civ. pert. (1).

2. I sindaci e gli altri direttori che intraprendono un affare coll'ordine del corpo o della comunità che li ha eletti, son obbligati ad incaricarsi di tutto quello che ne viene in sequela. Così chi è incaricato d'intentare una lite, è tenuto ad assistervi continuamente, finchè dura
la

(1) V. l'art. 4. della sez. 3. delle procure.

Quest' obbligazione non ha il suo effetto contro i superiori ed i procuratori delle case religiose, i quali sono persone morte civilmente, ed in conseguenza la comunità non ha quest' azione contro di loro.

la sua amministrazione. In generale, egli è obbligato ad essere responsabile della sua condotta verso quelli che l'hanno destinato al governo, e a far costare le sue facoltà a quelli con cui deve trattare; come pure a far ratificare dalla comunità quel che avrà amministrato (a).

„ (a) Actor universitatis si agat, compellitur etiam defendere. l. 6. §. 3. *quod cui. un. nom.* Si de decreto dubitetur, puto interponendam & de rato cautionem. „ D. §. 3.

3. Gli altri obblighi de' sindaci e de' direttori son loro indicati colle cariche ad essi date e coll'autorità ricevuta. Così gli obblighi de' prefetti e degli scabini sono regolati dalla natura del loro officio; quelli di un sindaco o di altro direttore o prevosto d'un capitolo o di un altro corpo, son regolati dalle facoltà e dalle cariche che son loro conferite; ed in generale tutti i preposti hanno gl'incarichi proprij de' loro officj, secondo che viene loro assegnato dalle regole, o dalle consuetudini, o dalla volontà degli elettori (b).

„ (b) Actor ipse procuratoris partibus fungitur l. 6. §. 3. ff. *quod cui. un. nom.* Diligenter fines mandati custodiendi sunt l. 5. ff. *mand.* Pecuniam publicam tractare, sive erogandam decernere. l. 2. §. 1. ff. *ad munit.* Exigendi tributum munus l. 17. §. 7. *ead.* Ad Rempublicam administrandam l. 8. ff. *de mun. & bon. Tit. ff. de adm. rer. ad civ. pert.*

S E Z I O N E III.

*Degli obblighi delle comunità che destinano sindaci
o altri deputati.*

S O M M A R I O.

1. *Obblighi di ratificare.*
2. *Obbligo di abbonare le spese.*
3. *Limiti degli obblighi delle comunità.*
4. *Come il prevosto possa esser tenuto in suo nome.*
5. *L'obbligo di un corpo non dividesi tra gl'individui.*

1. Le comunità che hanno eletti sindaci o altri direttori, son tenute a ratificare ciò che costoro hanno bene amministrato secondo la loro autorità. Poichè non potendo quelli che compongono le comunità agir tutti, e neppure sapere tutto quel che riguarda la loro comunità, si presume che sappiano de' loro affari tanto, quanto ne sa colui che vi hanno destinato; che le notizie acquistate dal deputato s'iano comuni a tutto il corpo; e che quel che il deputato amministra e tratta s'intenda fatto con tutti i membri, purchè questi non ecceda i limiti delle facoltà conferitagli (a).

„ (a) Sicut municipium nomine actionem prætor dedit, ita & adversus eos iustissime edicendum putavit l. 7. ff. quod. cuj. un. nom. Municipales intelliguntur scire quod sciunt hi quibus summa Reipublicæ commissa est. l. 14. ff. ad municip. V. P'artic. 5. della sez. 2. delle convenzioni.

3. La comunità è obbligata di approvare le
spe-

spese ragionevoli fatte dal suo direttore per gli affari ad esso affidati (a).

„ (a) Legato, qui in negotium publicum sumptum fecit, cit, puto dandam actionem in municipies l. 7. ff. quod cuj. un. nom.

3. Le comunità restano obbligate pel fatto della persona, cui han data la direzione, fin dove si estendono i maneggi che son loro permessi, e secondo che ridondano in loro vantaggio. Per esempio: se una comunità abbia data l'autorità di formare un debito, sarà solo obbligata per le somme di cui sarà stato fatto un impiego utile (b); o se abbia data la facoltà di fare una vendita, questa sarà valida solamente nel caso che sia stata fatta per una causa necessaria e che sieno state osservate le formalità prescritte per queste sorti di vendite (1).

„ (b) Civitas mutuidatione obligari potest, si ad utilitatem ejus pecuniæ versæ sunt l. 27. ff. de reb. cred. l. 11. ff. de pign. & hyp.

4. Se una comunità non siasi resa responsabile del fatto del suo deputato, si giudicherà dalle circostanze, se debba o no garantire coloro che hanno contrattato con lui. Per esempio: se gli scabini di una città pigliano a mutuo danaro per pagare debiti, o per farne qualche altro impiego, ed il mutuante affida loro il danaro precisamente per questo oggetto, essi soli saranno responsabili, se vi abbiano mancato. Al contrario se il direttore d'una comunità venda un di lei podere ad un compratore, che si contenta per la sua

(1) v. l. 14. C. de sacr. Eccles. Nov. 7. c. 1. Nov. 120. v. l' art. seguente.

sua sicurezza di una deliberazione della comunità che desse l'autorità di vendere, e si contenti ancora della vendita che questo direttore gli fa secondo questa autorità, e fosse poi risolta la vendita, per essere stata fatta senza necessità, o per mancanza delle necessarie formalità, in questo caso il direttore non ne sarà garante. In generale i direttori che contrattano per le comunità, son tenuti del loro fatto, particolare verso quelli che han corsa la lor fede, ma non del fatto della comunità qualora abbiano contrattato secondo l'autorità da quella ricevuta (a).

„ (a) Civitas mutuidatione obligari potest, si ad utilitatem ejus pecuniæ versæ sunt. Alioquin ipsi soli qui contraxerunt, non civitas, tenebuntur *l. 27. ff. de reb. cred. V.* L'articolo precedente sulle alienazioni, e la nota sull'art. 1. della sez. 2. sugli obblighi degli amministratori.

5. L'obbligo di una comunità non dividesi tra le persone che la compongono, come se fosse l'obbligo di ciascuno in particolare; ma tutto il corpo è quello che resta obbligato pel fatto di colui che ha destinato alla direzione de' suoi affari. E siccome questi particolari non entrano in loro nome nelle obbligazioni che il corpo contrae, nè si obbligano espressamente; perciò coloro che si obbligano verso le comunità, non si obbligano in favore di ciascuno de' suoi membri (b).

„ (b) Si municipales, vel aliqua universitas ad agendum det actorem, non erit dicendum, quasi a pluribus datum, sic haberi: hic enim pro Republica vel universitate intervenit, non pro singulis *l. 2. ff. quod cuj. un. nom.* Si quid debetur: universitati, singulis non debetur nec quod debet universitas singuli debent. *l. 7. §. 1. eod.*

TITOLO IV.

Di coloro che s'incaricano dell'affare di un altro, senza che questi lo sappia.

La legge di natura ci obbliga a fare per un altro ciò che vorremmo, che si facesse per noi. In vigore di questa legge siamo obbligati ad avere la cura possibile degli affari di coloro, che per una lunga assenza dalla patria, trovansi nella critica circostanza di lasciarli in abbandono. Prescindendo ancora dai principj della religione, un solo sentimento di umanità impone questo dovere verso gli assenti, ed obbliga a prender cura de' loro affari e de' loro beni tutti coloro che per qualche avvenimento particolare si trovano nelle circostanze di poterlo fare. Le leggi civili invitano tutti ad adempire questo dovere, con render sicuro chiunque si addossa l'affare di un assente, che il suo oprato sarà ratificato, e che sarà rimborsato di tutto quello che avrà speso utilmente a tale oggetto (1).

Questa specie di officio, le conseguenze che
ne

(1) Utilitatis causa receptum est invicem eos obligari l. 5. ff. de obl. & act. Itaque utilitatis causa receptum est, ne absentium subita festinatione coacti, nulli demandata negotiorum suorum administratione, peregre profecti essent, deferrentur negotia. Quæ sane nemo curaturus esset si de eo quod quis impedisset, nullam habiturus esset actionem §. 1. inst. de obl. quæ qu. ex cont. n. l. 5. ff. de obl. & act.

ne derivano, e le sue regole, debbono essere la materia di questo titolo. Imperocchè si forma in questo caso una obbligazione senza un positivo contratto, la quale è reciproca tra il padrone di un affare, e colui che ne prende cura senza di lui saputa. Questa specie adunque di obbligazione deve collocarsi in questo luogo.

Devesi poi avvertire sulla materia, compresa in questo titolo, la differenza che passa tra il tutore ed il curatore, e la persona che maneggia gli affari di un altro, senza che questo lo sappia. Il tutore ed il curatore, essendo stati nominati dal giudice, hanno in favor loro l'ipoteca sopra tutti i beni della persona, ch'è vissuta sotto la tutela, e sopra tutti i beni amministrati come curatore. Coloro poi che maneggiano gli affari di un altro senza sua saputa, non hanno la stessa ipoteca; ma godono solo della prelazione, che possono aver acquistata per il denaro da essi impiegato per la conservazione de' beni, o per il pagamento di qualche debito (1).

Tra l'ufficio di colui che agisce per un altro senza che questi lo sappia, e l'ufficio del procuratore costituito vi è molta affinità. Quindi debbonsi a questo titolo, unire tutte le regole espresse nel titolo delle procure, qualora vi possano convenire.

S E-

(1) V. l'artic. 6. della sez. 3. de' curatori, e la sez. 5. dei pegni e delle ipoteche.

SEZIONE I.

Degli obblighi di colui che maneggia gli affari di un altro, senza che questi lo sappia.

S O M M A R I O.

1. *Obbligo di continuare l'affare incominciato.*
2. *Cura dell'affare intrapreso.*
3. *Se colui che s'ingerisce negli affari di un assente, ne trascuri una parte.*
4. *Affare intrapreso senza necessità.*
5. *Di colui che maneggia un solo affare.*
6. *Casi fortuiti.*
7. *Se l'assente muore prima che sia finito il maneggio.*
8. *Interessi dei danari ricevuti per l'assente.*
9. *Di colui che maneggia l'affare di una persona, credendo maneggiar quello di un' altro.*
10. *Se una donna agisca per un assente.*
11. *Di quelli che agiscono per necessità.*
12. *Casi in cui quegli che agisce non è tenuto ad una esattissima cura.*

1. Le leggi civili non obbligano alcuno a prender cura degli affari altrui, a riserva di quelli che ne sono incaricati per qualche dovere particolare, come i tutori, i curatori e gli altri amministratori. Ma colui che volontariamente s'impugna a prender cura dell'affare di un altro, non è più nella libertà di abbandonarlo. Quindi sarà tenuto alle conseguenze della sua amministrazione,

nè, a continuare ciò che avrà incominciato, fino che lo finisca, o fino che il padrone sia in istato di provvedervi da se stesso; renderà conto di ciò che avrà fatto o mancato di fare (a). Quegli poi per il quale si sarà agito resta dal canto suo obbligato a que'doveri che saranno spiegati nella sezione 2.

„ (a) Tutori vel curatori similis non habetur, qui citra
 „ mandatum, negotium alienum sponte gerit. Quippe su-
 „ perioribus quidem necessitas muneris administrationis fi-
 „ nem, huic autem propria voluntas facit l. 20. C. de
 „ neg. gest. Nova inchoare necesse mihi non est: vete-
 „ ra explicare, ac conservare necessarium est l. 21. §. 2.
 „ ff. eod. Sicut autem is qui utiliter gessit negotia domi-
 „ num habet obligatum negotiorum gestorum, ita e con-
 „ tra iste quoque tenetur, ut administrationis reddat ra-
 „ tionem §. 1. inst. de obl. que quasi ex contr. Cum quis
 „ negotia absentis gesserit, ultro citroque inter eos na-
 „ scuntur obligationes D. §. Æquum est ipsum actus sui
 „ rationem reddere, & eo nomine condemnari, quidquid
 „ vel non ut oportuit gessit, vel ex his negotiis retinet
 „ l. 2. ff. de neg. gest.

2. Colui cha ha intrapreso il maneggio degli affari di un altro senza che questi lo sappia, è obbligato ad averne la medesima cura che avrebbe se fosse procuratore costituito, giacchè ne fa le veci; e prestando un servizio, deve farlo in maniera che non sia di nocumento, per la sua negligenza o per alcuna colpa. In conseguenza sarà tenuto non solo del dolo e della mala fede che potrebbe esserci per parte sua, ma eziandio del difetto di attenzione e di cura; e quando anche fosse negligente ne' suoi affari, deve per quelli di un altro, de' quali si è incaricato, avere un'esatissima cura, e sarà risponsabile di qualunque colpa contraria a questa cura; purchè le circostanze non debbano mettervi qualche moderazio-

ne, secondo la regola che sarà spiegata nell'articolo ultimo (a).

„ (a) Secundum quæ super his quidem, quæ nec tutor
 „ nec curator constitutus ultro quis administravit, cum
 „ non tantum dolum & latam culpam, sed & levem præ-
 „ stare necesse habeat, a te conveniri potest l. 20. C. de
 „ neg. gest. Quo casu ad exactissimam quisque diligentiam
 „ compellitur reddere rationem. Nec sufficit talem dili-
 „ gentiam adhibere qualem suis rebus adhibere solet, si
 „ modo alius diligentior eo commodius administraturus
 „ esset negotia §. 1. in fin. inst. de obl. quæ quasi ex contr.
 „ Si mater tua, major annis constituta, negotia quæ ad
 „ te pertinent gesserit, cum omnem diligentiam præsta-
 „ re debeat, &c. l. 14. C. de usur. Si negotia absentis &
 „ ignorantis geras, & culpam, & dolum præstare debes
 „ l. 11. ff. de neg. gest. V. l'artic. 4. della sez. 3. delle
 „ procure.

3. Se la persona che ha intrapreso la condotta degli affari di un assente ne trascuri una parte, ed il carico che se n'è presa, allontani le altre persone che avrebbero potuto provvedervi, essa ne sarà tenuta secondo le circostanze (b).

„ (b) Videamus in persona ejus qui negotia administrat,
 „ si quædam gessit, quædam non: contemplatione tamen
 „ ejus, aliud ad hæc non accessit: & si vir diligens, quod
 „ ab eo exigimus, etiam ea gesturus fuit, an dici debeat
 „ negotiorum gestorum eum tenere, & propter ea quæ non
 „ gessit? quod puto verius l. 6. §. 12. ff. de neg. gest. v.
 „ l. 1. §. ult. ff. de eo qui pro tut. vel pro cur. nec. gest. V.
 „ Poco appresso l'art. 5.

4. Al contrario se colui che maneggia gli affari di un assente, intraprenda senza necessità qualche nuovo negozio, che l'assente non era obbligato ad intraprendere; come se compri per lui alcune mercanzie, o se lo interessi in qualche commercio, soffrirà egli solo tutte le perdite che ne accaderanno, sebbene in caso di guadagno ciò vada in beneficio dell'assente. Ma se in questo stesso affare si trovasse perdita da una parte e
 gua:

guadagno dall'altra, quegli che lo avesse intrapreso, potrebbe compensare il guadagno colla perdita che dovrebbe soffrire (a).

„ (a) Interdum etiam casum præstare debere: veluti si
 „ novum negotium, quod non sit solitus absens facere,
 „ tu nomine ejus geras; veluti venales novitios coemen-
 „ do, vel aliquam negotiationem incundo. Nam si quod
 „ damnum ex ea re sequutum fuerit, te sequetur, lucrum
 „ vere absentem. Quod si in quibusdam lucrum factum
 „ fuerit, in quibusdam damnum, absens pensare lucrum
 „ cum damno debet *l. 11. ff. de neg. gest.*

5. Quegli che non ha verun obbligo di maneggiare gli affari di un altro, può limitarsi ad uno ed astenersi dagli altri, se fra loro non abbiano alcuna connessione (b).

„ (b) Nova inchoare necesse mihi non est *l. 21. §. 2. ff. de neg. est. l. 16. eod.* Satis abundeque sufficit, si cui vel
 „ in paucis amici labore consulatur *l. 20. C. eod. V. po-*
 „ co innanzi l'artic. 3.

6. Sebbene chi maneggia gli affari di un altro vi si sia volontariamente intromesso, non è però tenuto ai casi fortuiti ed agli altri avvenimenti, che potrebbero rendere il buon uffizio che ha prestato (c).

„ (c) Negotium gerentes alienum, non interveniente
 „ speciali pacto, casum fortuitum præstare non compelluntur *l. 22. C. de neg. gest. l. 22. ff. eod. V. l'artic. 7.*
 „ della sez. 2.

7. Se quegli il cui affare è stato da un altro intrapreso, venga a morire prima che siasi terminato l'affare, o fosse già morto prima che questa persona vi si fosse intromessa, sarà obbligato di continuare per l'interesse degli eredi, o di altri a' quali potrà appartenere l'affare. Poichè questa è una conseguenza del suo obbligo, che bisogna considerare nella sua origine, indipendentemente da' cambiamenti di padrone che possono avvenire (d).

„ (d) Ait prætor. Si quis negotia alterius, sive quis ne-

„ *gōtia quæ cuiusque, non is moritur fuerint, gesserit, iudicium*
 „ *ea nomine dabo l. 3. ff. de neg. gest. Hæc verba, si quis*
 „ *negotia, quæ cuiusque, cum is moritur fuerint, gesse-*
 „ *rit, significant illud tempus quo quis post mortem ali-*
 „ *cuius negotia gessit, de quo fuit necessarium edicere.*
 „ *D. l. 3. §. 6. l. 12. §. ult. eod. Si viro Titio, negotia*
 „ *ejus administrare cœpi, intermittere mortuo eo non*
 „ *debeo... nam quæcumque prioris negotii explicandi*
 „ *causa geruntur, nihilum refert quo tempore consum-*
 „ *mentur, sed quo tempore inchoarentur l. 21. §. 2. eod.*

8. Se nell' amministrazione degli affari o de' be-
 ni di un assente siavi qualche rendita in denaro
 effettivo, la quale rimanga in potere dell' ammi-
 nistratore, e questi la impieghi in suo profitto o
 pure trascuri d' impiegarla utilmente, come sareb-
 be per pagare un debito dell' assente, soggetto al-
 le usure; in questi ed in altri casi consimili, sia
 che l' amministratore abbia mancato per un positivo
 dolo, sia che abbia mancato per una colposa negli-
 genza, egli potrà essere obbligato a pagare gl'in-
 teressi, secondo la somma rimasta in suo potere,
 secondo il tempo che la avrà tenuta, e secondo
 le altre circostanze (2).

„ (a) Qui aliena negotia gerit, usuras præstare cogitur,
 „ ejus scilicet pecuniæ, quæ, purgatis necessariis sumpti-
 „ bus, superest l. 31. §. 3. ff. de neg. gest. Non tantum
 „ sortem, verum etiam usuras ex pecunia aliena perce-
 „ ptas, negotiorum gestorum iudicio præstabimus: vel
 „ etiam quas percipere potuimus l. 19. §. 4. eod. v. l. 6. §.
 „ ult. eod.

9. Se taluno credendo di amministrare l' affare
 di un suo amico, amministri per errore quello
 di un' altra persona, non si forma alcun obbligo
 tra questo amministratore ed il suo amico, di cui
 credeva di trattare l' affare, ma bensì tra esso
 ed il padrone dell' affare medesimo, come se non
 fosse occorso alcun errore (b).

„ (b) Sed & si, cum putavi Titii negotia esse, cum

„ essent Sempronii, ea gessi, solus Sempronius mihi actio-
 „ ne negotiorum gestorum tenetur l. 5. §. 1. ff. de neg.
 „ gest. l. 45. §. 2. eod.

10. Una donna che ultroneamente s'ingerisce nell'amministrazione di un affare altrui, senza saputa del padrone, soggiace ai medesimi obblighi che si sono spiegati nelle regole precedenti. Imperocchè sebbene le donne non possano essere elette ne tutrici nè curatrici, contraggono però le obbligazioni che nascono da un'amministrazione assunta ultroneamente (a).

„ (a) Hæc verba, si quis, sic sunt accipienda sive quæ.
 „ Nam & mulieres negotiorum gestorum agere possent &
 „ conveniri non dubitatur l. 3. §. 1. ff. de neg. gest.

11. Coloro che per qualche necessità trovansi obbligati all'amministrazione degli affari altrui (come per esempio, in certi casi l'erede di un tutore (1)) contraggono i medesimi obblighi di colui che volontariamente s'ingerisce; ed hanno le medesime azioni contro quelli, di cui amministrano gli affari, con più ragione ancora di colui che s'è impegnato senza necessità (b).

„ (b) Hac actione tenetur non solum is qui sponte, &
 „ nulla necessitate cogente, immiscuit se negotiis alienis
 „ & ea gessit: verum & is, qui aliqua necessitate ur-
 „ gente, vel necessitatis suspitione, gessit l. 3. §. 10. ff.
 „ de neg. gest. Quo jure contra eos etiam, quorum te ne-
 „ cessitate compulsum negotium gessisse proponis, per ju-
 „ dicium negotiorum gestorum uteris l. 18. C. de neg.
 „ gest.

12. Sebbene quelli che s'intromettono negli affari degli altri, sieno tenuti regolarmente ad una cura

(1) V. l'art. 6. della sez. 4. dei tutori.

cura esattissima, secondo la regola spiegata nell' articolo 2; tuttavia se le circostanze sieno taliche fosse una cosa crudele l'esigere questa cura da quello che avesse amministrato l'affare di un altro, si potrebbe allora usar qualche equità, e non renderlo risponsabile di un errore che non fosse dolo. Il che deve dipendere dalla qualità delle persone, dal loro vincolo d'amicizia o di parentela, dalla natura dell'affare, dalla necessità che vi era di provvedervi (come se si trattava di prevenire un sequestro o una vendita de' beni dell'assente), dalle difficoltà che potrebbero incontrarvisi, dalla condotta di colui che si è intromesso e da altre simili circostanze (a).

„ (a) Interdum negotiorum gestorum acione Labeo
 „ scribit dolum solummodo versari: nam si affectione
 „ coactus, ne bona mea distrahantur, negotiis te meis
 „ obtuleris, æquissimum esse dolum dumtaxat te præsta-
 „ re: quæ sententia habet æquitatem l. 3. §. 9. ff. de neg.
 „ gest.

SEZIONE II.

*Degli obblighi di colui, del quale un altro ha
 maneggiato gli affari.*

SOMMARIO.

1. Su che si fondi l'obbligo di colui, di cui è stato trattato l'affare.
2. obbligo d'approvare e di eseguire ciò ch'è stato ben amministrato.
3. Rimborso delle spese.
4. Spese eccessive.

5. *Interessi dei crediti.*
6. *Spese non necessarie.*
7. *Se una spesa utile perisca per un caso fortuito.*
8. *Approvazione ai ciò che sia stato malamente amministrato.*
6. *Dei servigj prestati per dovere o per liberalità.*
10. *Eccezione dell' articolo precedente.*
11. *Norma per fissare questa sorte di spese.*

1. Colui di cui un altro ha maneggiato qualche affare senza sua saputa, è obbligato verso di lui a tutto ciò che richieggono le conseguenze dell' affare medesimo (a). Questa obbligazione, sebbene s' ignori, si contrae per dovere di riconoscenza ad un tal servizio, e contiene gli obblighi che saranno spiegati nelle seguenti regole.

„ (a) Hoc edictum necessarium est: quoniam magna utilitas absentium versatur, ne indefens rerum possessio-
 „ nem aut venditionem patiantur, vel pignoris distractio-
 „ nem, vel pœnæ committendæ actionem, vel injuria
 „ rem suam amittant l. i. ff. de neg. gest. Cum quis ne-
 „ gotia absentis gesserit, ultro citroque nascuntur obliga-
 „ tiones, quæ appellantur negotiorum gestorum §. i. inf.
 „ de obl. qua quasi ex cont. Ex qua causa hi quorum ne-
 „ gotia contracta fuerint, etiam ignorantes obligantur.
 „ D. §.

2. Quegli il cui affare è stato ben amministrato, è tenuto a scaricare chi ne ha presa la cura, dalle conseguenze della sua amministrazione; come pure ad adempire ciò che ha promesso in nome suo, ad indennizzarlo degli obblighi ne' quali è entrato, ed a ratificare quel che ha bene amministrato (b).

„ (b) Sane sicut æquum est ipsum actus sui rationem
 „ reddere, & eo nomine condemnari, quidquid vel ut
 „ non oportuit gessit, vel ex his negotiis retinet: ita ex
 „ adver-

„ aduerso iustum est, si utiliter gessit, præstari ei quid-
 „ quid eo nomine vel abest ei, vel abfuturum est *l. 2. ff.*
 „ *de neg. gest.* Vel etiam ipse se in rem absentis alicui
 „ obligaverit *D. l. 2.* Quod utiliter gestum est, necesse est
 „ apud iudicem pro rato haberi *l. 9. ff. eod.*

3. Se colui che ha trattato l'affare di un assente, vi abbia fatte spese necessarie o utili, e tali che l'assente stesso avrebbe potuto o dovuto fare, le ricupererà (a).

„ (a) Si quis absentis negotia gesserit, licet ignorantis;
 „ tamen quidquid utiliter in rem ejus impenderit . . .
 „ habet eo nomine actionem *l. 2. ff. de neg. gest.* Quæ
 „ utiliter in negotia alicujus erogantur . . . actione nego-
 „ tiorum gestorum, peti possunt *l. 45. eod.*

4. Se per una spesa necessaria sia stato impiegato più del bisogno, si ridurrà la spesa a quello che doveva esservi impiegato (b).

„ (b) Si quis negotia aliena gerens, plusquam oportet
 „ impenderit, recuperaturum eum id quod præstare de-
 „ buerit. *l. 25. ff. de neg. gest.*

5. Se chi ha fatte queste spese, sia stato obbligato a prendere denaro ad interesse, o a mettersi del suo una somma che gli sia stata di aggravio, il principale sarà tenuto agl'interessi delle somme impiegate, quand'anche colui che le ha somministrate fosse stato obbligato, per qualche necessità, ad incaricarsi della cura di quest'affare (c).

„ (c) Ob negotium alienum gestum, sumptuum factorum usuras præstari bona fides fuisse. Quo jure contra eos etiam, quorum te necessitate compulsus negotia gessisse proponis, per iudicium negotiorum gestorum uteris *l. 18. C. de neg. gest. l. 19. §. 4. in fin. ff. eod. l. 37. ff. de usur.* V. l'artic. 5. della sez. 5. de' tutori, e l'artic. 11. della sez. di questo titolo.

6. Le spese che tono state fatte imprudentemente per una persona la quale non volesse, o
 non

non potesse farle, anderanno a conto di colui; che le avrà fatte di sua volontà. Per esempio, se siasi fatta in una casa qualche riparazione inutile, o qualche cambiamento che il padrone non potesse, nè volesse fare. Perocchè non doveva obbligarlo indiscretamente ad una spesa che gli era di aggravio (a).

„ (a) Sed ut Celsus refert, Proculus apud eum notat,
 „ non semper debere dari. Quid enim si eam insulam
 „ fulsit, quam dominus, quasi impar sumptui, derelique-
 „ ret, vel quam sibi necessariam non putavit? Onera-
 „ vit, inquit, dominum, secundum Labeonis sententiam:
 „ cum unicuique liceat & damni infecti nomine, rem
 „ derelinquere. Sed istam sententiam Celsus eleganter
 „ deridet. Is enim negotiorum gestorum, inquit, habet
 „ actionem, qui utiliter negotia gerit; non qui rem non
 „ necessariam, vel quæ oneratura est patrem-familias,
 „ adgreditur. Juxta hoc est, & quod Julianus scribit:
 „ eum qui insulam fulsit, vel servum ægrotum curavit,
 „ habere negotiorum gestorum actionem, si utiliter hoc
 „ faceret, licet eventus non sit secutus. Ego quæro: quid
 „ si putavit se utiliter facere, sed patri familias non expe-
 „ diebat? Dico non habiturum negotiorum gestorum actio-
 „ nem. Ut enim eventum non spectamus, debet utiliter
 „ esse cœptum. l. 10. §. 2. ff. de neg. gest.

7. Se la spesa sia stata necessaria, e tale che il padrone avrebbe dovuto farla, e per qualche caso fortuito perisca oppure si smarrisca ciò ch'era stato fatto utilmente, il padrone sarà tenuto a rimborsar questa spesa a chi l'ha fatta, ed a cui non può imputarsi tale accidente. Per esempio, se l'amico di un assente, la cui casa fosse in pericolo di rovinare, la facesse puntellare; se comprasse le provvisioni necessarie per il mantenimento della sua famiglia, e la casa o queste provvisioni periscano per un incendio o per altro caso fortuito, senza colpa di colui che ha prestati

tali servizj egli non lascierà di recuperare ciò che vi aveva speso (a).

„ (a) Sive hereditaria negotia, sive ea quæ alicujus ef-
 „ sent; gerens aliquis, necessario rem emerit; licet ea
 „ interierit, poterit quod impe derit, judicio negotiorum
 „ gestorum conf qui. Veluti si frumentum aut vinum fa-
 „ milia paraverit, idque casu quodam interierit, for-
 „ te incendio, r ina. Sed ita scilicet hoc dici potest,
 „ si ipsa ruina, v l incendium sine vitio jus acciderit l.
 „ 22. ff. de neg. gest. Habere negotiorum gestorum actio-
 „ nem, si ut liter hoc faceret, licet eventus non sit se-
 „ cutus l. 10. §. ult. ff. eod. V. l'articolo 6. della sezio-
 „ ne 1. Is autem qui negotiorum gestorum agit, non solum
 „ si effectum habuit negotium quod gessit, actione ista ute-
 „ tur, sed sufficit si utiliter gessit, et si effectum non ha-
 „ buit negotium, & ideo si insulam fulsit, vel servum
 „ ægrum curavit, etiam si insula exusta est, vel servus
 „ obiit, ager negotiorum gestorum. D. l. 18. §. 1. ff. eod.
 „ V. l'articolo 4. della sezione 3. dei tutori.

8. Se il principale, di cui un altro ha maneg-
 giato l'affare, abbia approvato ciò che si è fat-
 to, dopo averlo esaminato, non potrà più gra-
 varsene, quand' anche avesse qualche ragione per
 non approvarlo; purchè non vi fosse stato qual-
 che inganno, ignorato da lui nel tempo di que-
 sta approvazione (b).

„ (b) Pomponius scribit: si negotium a te, quamvis
 „ male gestum, probavero, negotiorum tamen gestorum
 „ te mihi non teneri... quod reprobare non possum se-
 „ mel probatum. Et quemadmodum, quod utiliter ge-
 „ stum est, necesse est apud judicem pro rato haberi, ita
 „ omne quod ab ipso probatum est l. 9. ff. de neg. gest. Ita
 „ verum se putare, si dolus malus a te ablit. D. l.

9. Le spese che una persona può fare per un
 altro a titolo di liberalità, o per atto di carità,
 non sono rimborsate, e non si annoverano tra
 quelle che fanno coloro che maneggiano gli affa-
 ri, colla speranza di recuperare ciò che avranno
 speso del loro. Per esempio; se un zio dia gli
 ali-

alimenti alla nipote, e pentito poi della sua liberalità, o sia di aver adempito questo dovere di parentela, voglia ripeterli, non sarà ascoltato. Lo stesso sarebbe, e con più ragione, di una madre che avesse alimentati i suoi figli. Ma se oltre gli alimenti, avesse costui somministrata qualche somma di danaro per gli affari, ed apparisse che l'avesse data con animo di ricuperarla, potrebbe allora farsela restituire (a).

„ (a) Titium, si pietatis respectu sororis aluerit filiam,
 „ actionem hoc nomine contra eam non habere respondi
 „ l. 27. in f. ff. de neg. gest. Munere pietatis fungebaris,
 „ quæ causa non admittis negotiorum gestorum actionem
 „ l. 1. C. de neg. gest. Alimenta quidem, quæ filiis tuis
 „ præstitisti, tibi reddi non iusta ratione postulas, cum
 „ id exigente materna pietate feceris. Si quid autem in
 „ rebus eorum utiliter & probabili more impendisti, si
 „ non & hoc materna liberalitate, sed recipiendi animo
 „ fecisse te ostenderis, id negotiorum gestorum actione
 „ consequi potes l. 11. C. eod. V. i due artic. seguenti.

10. Se una persona abbia fatte per un altro queste tali spese, per un dovere di parentela o di carità, e se era in sua libertà di spendere per una mera liberalità, oppure col disegno di ricuperare quel che vi avrà impiegato; l'intenzione di questa persona servirà di regola, per obbligare a pagare oppure discaricare colui che ha profittato di queste spese. Di questa intenzione poi si giudicherà dalla qualità delle persone, da' loro beni, dalle precauzioni prese da colui che ha speso, e da altre simili circostanze (b).

„ (b) Si poterno affectu privignas tuas luisti, seu mercede
 „ des pro his aliquas magistris expendisti, eius erogatio-
 „ nis tibi nulla repetitio est. Quod si, ut reperiturus ea
 „ quæ in sumptum misisti, aliquid erogasti, negotiorum
 „ gestorum tibi intentanda est actio l. 15. C. de neg. gest.
 „ V. l'art. seguente.

11. La più stretta parentela non basta per far
 pre-

presumere; che la spesa che uno ha fatto per un altro, sia stata una libertà. E quand' anche non vi fosse alcuna protesta di ricuperare quel che si è speso, se dalle circostanze apparisse, che non vi sia stata intenzione di donare, la persona che ha fatte tali spese, potrà ripeterle. Per esempio: se una madre la quale avesse cura de' beni e degli affari de' suoi figli, o un'avola che avesse questa stessa cura de' suoi nipoti, gli avessero alimentati e mantenuti, si dovrebbe presumere in questo caso che l'intenzione della madre, o dell'avola non sia stata che di alimentare i figli o i nipoti con i loro proprj beni da esse amministrati; e questa spesa sarebbe loro menata buona, quand' anche non avessero fatta veruna protesta; molto più, se non avessero tenuto registro col disegno di ricuperarla (a).

„ (a) Neseñnius Appolinaris Julio Paulo salutem. Avia
 „ nepotis sui negotia efficit: D' functis utriusque, avia
 „ heredes conveniebantur a nepotis hæredibus negotiorum
 „ gestorum actione. Reputabant hæredes avia alimenta
 „ præstita nepoti. Respondebatur, aviam jure pietatis de
 „ suo præstitisse, nec enim aut desiderasse ut decerne-
 „ rentur alimenta, aut decreta essent. Præterea constitu-
 „ tum esse dicebatur ut, si mater aluisset, non posset ali-
 „ menta quæ pietate cogente de uo præstiteret, repete-
 „ re. Ex contrario dicebatur, tunc hoc recte dici ut de
 „ suo mater aluisse probaretur: at in proposito, aviam,
 „ quæ negotia administrabat, verisimile esse de re ipsius
 „ nepotis eum aluisse. Tractatum est numquid utro-
 „ que patrimonio erogata videantur? Quæro, quid ti-
 „ bi justum videatur? Respondit hæc disceptatio in fa-
 „ ctum consistit. Nam & illud quod in matre constitu-
 „ tum est, non puto ita perpetuo observandum. Quid
 „ enim, si etiam protestata est, se filium ideo alere, ut
 „ aut ipsum, aut tutores ejus conveniret? Pene peregre
 „ patrem ejus abiisse, & matrem, dum in patriam rever-
 „ titur, tam filium, quam familiam ejus exhibuisse. In
 „ qua specie etiam in ipsum pupillum negotiorum gesto-
 „ rum

„ rum dandam actionem Divus Pius Antoninus consti-
 „ tuit . Igitur in re facti facilius putabo aviam , vel hæ-
 „ redes ejus audiendos , si reputare velint alimenta : ma-
 „ xime si etiam in rationem impenfarum ea retulisse
 „ aviam apparebit . Illud nequaquam admittendum puto ,
 „ ut de utroque patrimonio erogata videantur l. 34. ff. de
 „ neg. gest.

TITOLO V.

*Di coloro che posseggono una cosa in comune ,
 senza un formale contratto .*

Quando più persone posseggono una cosa in comune , senza che siavi stato fra loro alcun contratto , come un patrimonio comune a più coeredi , oppure un legato comune a più legatarij ; in questo caso si formano fra costoro diversi obblighi , secondo esige l'interesse comune . Vale a dire , chi tiene la cosa in sue mani deve averne cura ; tutti debbono contribuire alla spesa che sarà occorsa per conservarla ; debbono farne una eguale divisione ec. Tutti questi ed altri obblighi consimili formeranno il soggetto di questo titolo .

In due maniere una cosa può essere comune a più persone . L'una , quando tutti hanno un diritto indiviso sopra l'intiera cosa ; come i beni di una eredità , i quali sono talmente comuni a tutti i coeredi , che ciascuna porzione appartiene ai medesimi , fino che non se n'è fatta la divisione . L'altra , quando a ciascuno è stata assegnata la sua porzione , sebbene non siasi fatta la di-
 vi-

visione. Per esempio: un testatore può lasciare in legato a due persone un podere, con assegnarne le porzioni, che devono toccare a ciascun legatario; il che fa sì, che almeno sia comune fra costoro quella porzione di podere, ch'è necessaria per mettervi i termini, affine di fissare i confini della porzione di ciascuno. In questi casi insorgono fra costoro diversi obblighi, come sarebbe quello di venire alla divisione, di piantare i termini, e di rifondere l'usufrutto, che uno di essi potesse aver goduto.

Non si parlerà in questo titolo della comunione de' beni, che per le consuetudini di molti nostri paesi è stabilita tra il marito e la moglie. Imperocchè sebbene questa comunione de' beni intervenga senza un espresso contratto, ma solamente in conseguenza del matrimonio, tuttavia tale materia appartiene agli statuti, che vi hanno stabilite regole di più specie; e solo vi si possono applicare le regole di questo titolo, e quelle del titolo delle società, secondo possono convenirvi.

Quando si dice, che la comunione de' beni tra il marito e la moglie è una materia del dritto consuetudinario, si vuole dire solamente, che questa comunione di beni riconosce il suo fondamento da molte consuetudini; ma non ne viene in conseguenza, che negli altri luoghi ne' quali non vi è questa consuetudine, o nelle altre provincie, le quali hanno il loro, dritto scritto, senza che vi si parli di questo, non possano i coniugi nel contratto de' sponsali aggiungere la condizione della comunione de' beni fra di loro: conforme poteva farsi anche nel dritto romano, secondo

si raccoglie dalla L. 16. §, 3. ff. *de aliment. & cib. legat.* In questo caso però si forma una comunione di beni o sia una società convenzionale; e siccome tutte queste società, fondate su di una consuetudine, o su di un patto particolare, debbono regolarsi secondo le consuetudini medesime, o secondo le condizioni del contratto, oppure secondo le regole generali de' patti, così non vi è cosa da aggiungere su questo particolare, oltre a quello ch'è stato spiegato nel titolo delle convenzioni, ed in quello delle società, o che si spiegherà nel titolo presente.

SEZIONE I.

*Come una cosa possa esser comune a molte persone
senza contratto.*

S O M M A R I O.

1. Donatarj o legatarj d'una medesima cosa.
2. Coeredi.
3. Eredi di un socio.
4. Compratori di porzioni indivise.
5. Obblighi per la cosa comune.

i. Una cosa può essere comune a due o a più persone, senza che vi sia tra loro società, convenzione o altro per il fatto loro. Così due donatarj o legatarj d'una medesima cosa la possiedono

no in comune tra loro, senza società e senza convenzione (a).

„ (a) Communiter res agi potest citra societatem: ut
 „ puta cum non affectione societatis incidimus in com-
 „ munionem, ut evenit in re duobus legata l. 31. ff. pro
 „ socio. Si donatio communiter nobis obvenit D. l. Sine
 „ societate communis res est, veluti inter eos quibus ea-
 „ dem res testamento legata est l. 2. ff. com. div. Cum si-
 „ ne tractatu, in re ipsa & negotio communiter gestum
 „ videtur l. 32. ff. pro socio; V. §. 3. inst. de obl. qua qua-
 „ si ex contr. Hos conjunxit ad societatem, non conten-
 „ sus sed res l. 25. §. 16. in f. ff. fam. erisc. V. l' artic.
 „ 2. della sez. 2. delle società.

2. I coeredi di una medesima successione, sia per testamento, sia *ab intestato*, sono legati da' diritti e da' pesi della successione che hanno in comune: e questo legame formasi senza convenzione (b).

„ (b) Si hæreditas communiter nobis obvenit l. 31. ff.
 „ pro socio. Cum cohærede non contrahimus, sed inci-
 „ dimus in eum l. 25. §. 16. ff. fam. erisc.

3. L'erede di un socio trovasi legato senza convenzione con i socj del suo autore; e qualunque non sia egli socio, tuttavolta questo legame è in effetto del diritto acquistato su la cosa comune (c).

„ (c) Licet (hæres) socius non fit, attamen emolumen-
 „ ti successor est l. 63. §. 8. ff. pro socio. V. l' artic. 3.
 „ della sez. 2., e tutta la sez. 6. delle società.

4. Colui che compra la porzione di un diritto, o altra cosa comune a molte persone, entra ne' loro obblighi, senza società e senza convenzione; lo stesso avviene se diversi compratori acquistano, ciascuno singolarmente e separatamente, differenti porzioni indivise di una medesima cosa (d).

„ (d) Aut si a duobus separatim eminus partes eorum,
 „ non socii futuri l. 31. ff. pro socio.

5. Ne' casi degli articoli precedenti, ed in tutti gli altri casi simili, che rendono comune a due o a più persone una medesima cosa senza convenzione, formansi tra queste persone diversi obblighi, per semplice effetto del loro interesse nella cosa che loro è comune; e questi obblighi saranno spiegati nella sezione seguente (a).

„ (a) *Alter eorum alteri tenetur communi dividundo*
 „ *judicio §. 3. inst. de obl. qua quasi ex contr. In re ipsa*
 „ *& negotio l. 32. ff. pro soc. Hos conjunxit ad societa-*
 „ *tem non consensus sed res l. 25. §. 16. in f. ff. fam.*
 „ *excise.*

SEZIONE II.

Degli obblighi reciprochi tra coloro che hanno qualche cosa in comune senza convenzione.

SOMMARIO.

1. Obblighi generali di quelli che hanno una cosa comune.
2. Cura della cosa comune.
3. Debbonsi mettere in massa comune i frutti.
4. Rimborso de' crediti e degli interessi.
5. Deteriorazione della cosa comune.
6. L'uno non può senza l'altro innovare nella cosa comune.
7. Pena di colui che fa un cambiamento, senza il consenso degli altri.
8. Se il cambiamento sia stato tollerato.
9. Cambiamento senza saputa di uno degl'interessati.
10. Cambiamento tollerato, quantunque dannoso.

11. Obbligo di dividere la cosa comune.
12. Se la cosa comune non possa dividersi.
13. Peso sopra uno de' fondi che si dividono.
14. Lesione nella divisione.
15. Garanzia tra quelli che ricevono le porzioni.
16. Titolo de' beni divisi.
17. Delle cose che non è permesso di mettere in divisione.
18. Cose malamente acquistate.

I. Gli obblighi di coloro che hanno qualche cosa in comune senza convenzione, in generale sono; di dividerla quande un di loro vorrà; di rendersi ragione tra loro su i guadagni e sulle perdite, computando i frutti goduti e le spese; di essere ognuno risponsabile del fatto proprio, e del danno che ha potuto cagionare nella cosa comune. Questi obblighi e le loro conseguenze saranno spiegate nelle seguenti regole (a).

„ (a) In communi dividundo judicio nihil provenit, ul-
 „ tra divisionem rerum ipsarum quæ communes sunt: &
 „ si quid in his damni datum factumve est: sive quid eo
 „ nomine aut abest alicui sociorum aut ad eum perve-
 „ nit ex re communi l. 3. ff. *comm. divid.* Idem eorum
 „ etiam, quæ vobis permanent communia, fieri divisio-
 „ nem providebit: tam sumptuum, si quis de vobis in res
 „ communes fecit, quam fructuum: item, doli & culpæ
 „ (cum in communi dividundo judicio hæc omnia veni-
 „ re non ambigatur) rationem, ut in omnibus æquabilitas
 „ servetur, habiturus l. 4. in f. C. *eod.* Inter eos commu-
 „ nicetur commoda & incommoda l. 19. in f. ff. *fam.*
 „ *erisc.*

Finchè la cosa comune tra i coeredi, o fra al-
 tri rimane indivisa, quello de' proprietarij che l'ha
 in suo potere, è obbligato a prenderne cura co-
 me fosse cosa propria; e deve essere risponsabi-
 le

le non solo di ogni dolo e frode, ma eziandio delle colpe contrarie a questa cura. Non è tenu- poi alle medesime diligenze, che deve usare que- gli che volontariamente s'incarica dell'affare di un altro; poichè lo ha impegnato il suo interes- se in un affare che riguardava l'interesse altrui. Quindi deve soltanto usarvi la medesima cura, che avrebbe pel proprio affare (a).

„ (a) Non tantum dolum, sed & culpam in re hære-
 „ ditaria præstare debet cohæres. Quoniam cum cohære-
 „ de non contrahimus, sed incidimus in eum. Non ta-
 „ men diligentiam præstare debet, qualem diligens pater
 „ familias; quoniam hic propter suam partem, causam
 „ habuit gerendi: & ideo negotiorum gestorum actio ei
 „ non competit. Talem igitur diligentiam præstare debet,
 „ qualem in suis rebus. Eadem sunt si duobus res legata
 „ sit. Nam & hos conjunxit ad societatem non consensus,
 „ sed res l. 25. §. 16. ff. fam. ercisc. Cætera eadem sunt,
 „ quæ in familiæ erciscundæ judicio tractavimus l. 6. §.
 „ 11. ff. comm. divid.

3. Colui che ha goduto della cosa comune, de- ve metterne in massa tutti i frutti ed i lucri. Poichè senza di questo si offenderebbe l'egua- glianza, che deve essere tra i socj (b).

„ (b) Si focius solus aliquid ex ea re lucratus est, ve-
 „ lut operas servi, mercedelive, hoc judicio eorum om-
 „ nium ratio habetur l. 11. in fin ff. comm. divid. l. 4. §.
 „ 3. eod. Sive locando fundum communem, sive colendo
 „ de fundo communi quid focius confectus sit, commu-
 „ ni dividundo judicio tenebitur l. 6. §. 2. eod. Tam sum-
 „ ptuum quam fructuum (fieri divisionem) l. 4. C. eod. Ut
 „ in omnibus æquabilitas servetur. D. l. in f.

4. Se uno de' proprietarij d'una cosa o di un affare comune abbia fatta qualche spesa necessa- ria, come per riparazioni, per spese di una li- te o per altre simili cause, gli sarà rimborsata insieme cogl'interessi dal tempo del suo credi- to (c). Poichè la cosa si è conservata per mezzo

„ (c) Sicut autem ipsius rei divisio venit in communi

„ dividundo iudicio, ita etiam præstationes veniunt. Et
 „ ideo, si quis impensas fecerit, consequatur l. 4. §. 3. ff.
 „ *comm. divid. l. 11. eod.* Qui sumptus necessarios probabi-
 „ les in communi lite fecit, negotiorum gestorum actio-
 „ nem habet. l. 31. §. ult. ff. *de neg. gest.* Si quid unus ex
 „ sociis necessario de suo impendit in communi negotio,
 „ iudicio societatis servabit & usuras l. 67. §. 2. ff. *pro*
 „ *socio l. 52. §. 10. eod.* Sumptuum quos unus ex hæredi-
 „ bus bona fide, fecerit, usuras quoque consequi potest a
 „ cohærede, ex die mæ, secundum rescriptum impera-
 „ torum Severi & Antonini l. 18. §. 3. ff. *fam. ercisc.*
 di queste spese, oppure è cresciuta di valore,
 e le spese possono essere state di aggravio a co-
 lui che le ha fatte.

5. Quelli che hanno un affare o altra cosa co-
 mune fra di loro, sono reciprocamente tenuti l'uno
 verso l'altro a render conto del maneggio, o del-
 la cura che ne hanno avuta, ed ognuno sarà ri-
 sponsabile del danno o delle perdite, che avrà po-
 tuto cagionarvi (a).

„ (a) In hoc iudicium venit quod communi nomine
 „ actum est, ut agi debuit ab eo qui scit se socium ha-
 „ bere l. 14. ff. *comm. divid.* Venit in communi dividun-
 „ do iudicium, etiam si quis rem communem deteriore-
 „ fecerit, forte arbores ex fundo excidendo l. 8. §. 2. ff.
 „ *eod. l. 19. C. fam. ercisc.*

6. Niun de' proprietarij di una cosa comune può
 farvi combiamenti, che non sieno di tutti appro-
 vati, ed uno solo ancora può impedire a tutti
 gli altri di far innovazioni (b); perchè ognuno di
 loro ha la libertà di conservare illeso il suo drit-
 to. Il che però deve intendersi de' combiamenti
 che non sono necessarij per la conservazione del-
 la cosa; poichè non sarebbe giusto ch'essa si la-
 sciasse perire per il capriccio de' proprietarij.

„ (b) Sabinus, in re communi neminem dominorum ju-
 „ re facere quicquam, invito altero, posse. Unde mani-
 „ festum est prohibendi jus esse. In re enim pari, po-
 „ tiorem causam esse prohibentis constat. l. 28. ff. *comm.*

„ di-

„ *divid.* Quod omnes similiter tangit, ab omnibus com-
 „ probetur. l. 5. in f. C. de auct. prest. Quantunque que-
 „ sto testo si riferisca ad un altro soggetto, tuttavolta si
 „ può qui applicare.

7. Se uno de' proprietarj faccia un cambiamen-
 to nella cosa comune senza necessità, opponendo-
 visi l'altro, sarà tenuto a metter le cose nello
 stato in cui erano prima, se si può; e sarà te-
 nuto a tutti i danni ed interessi che avrà cagio-
 nati (a).

„ (a) Manifestum est prohibendi jus esse l. 28. ff. comm.
 „ *divid.* V. il testo citato sull' art. seguente.

8. Se il cambiamento sia stato conosciuto e tol-
 lerato, quantunque senza un consenso espresso,
 quegli che l'avrà tollerato non potrà obbligare
 l'altro a rimettere le cose nel primiero sta-
 to (b).

„ (b) Sed et si in communi prohiberi socius a socio, ne
 „ quid faciat, potest, ut tamen factum opus tollat cogi
 „ non potest, si, cum prohibere poterat, hoc prætermi-
 „ sit l. 28. ff. *domm. divid.*

9. Se uno faccia qualche cambiamento in assen-
 za o senza saputa del padrone, e gli cagioni qual-
 che perdita, oppure abbia il padrone una giusta
 ragione per non approvare tal cambiamento, sa-
 rà obbligato di rimettere le cose nello stato in
 cui erano (c), per quanto sarà possibile, e sarà
 equo; e se avesse cagionato qualche danno, do-
 vrà ripararlo.

„ (c) Quod si quid, absente socio, ad læsionem ejus
 „ fecit, tunc etiam tollere cogitur l. 28. ff. *comm. divid.*

10. Colui che avendo veduto il cambiamento,
 vi avrà acconsentito, non potrà in appresso la-
 gnarsene, quand' anche ne soffrisse qualche per-
 dita o danno (d).

„ (d) Si facienti consensit, nec pro damno habet actio-
 „ nem l. 28. ff. *comm. divid.*

11. E' sempre in libertà di ognuno di quelli che hanno qualche cosa in comune, di dividerla, e possono di comune accordo prefiggersi un dato tempo per fare la divisione; ma non possono stabilire di non farla giammai (a). Imperocchè sarebbe contro i buoni costumi l'aver sempre un motivo di discordia, col possesso indiviso d'una cosa comune.

„ (a) In commutatione, vel societate, nemo compelli-
 „ tur invitus detineri. Quapropter aditus præses provin-
 „ ciæ, ea quæ communia tibi cum torore perspexerit,
 „ dividi providebit *l. ult. C. comm. div. l. 29. in f. eod. l.*
 „ 43. ff. fam. æscisc. Si conveniat, ne omnino divisio fiat,
 „ huiusmodi pactum nullas vires habere manifestissimum
 „ est. Sin autem intra certum tempus, quod etiam ipius
 „ rei qualitati prodest, valet *l. 14. §. 2. ff. comm. div.*

12. Se le cose di cui deve venirsi alla divisione, non possono dividersi in porzioni uguali, si potranno ridurre ad eguaglianza per via di denaro, o con altri compensi. Se poi la cosa sia affatto indivisibile, come un officio, una casa impossibile a dividersi senza molto danno o senza grave incomodo, in tal caso questa cosa si darà tutta ad un solo per uno dato prezzo, che sarà diviso fra tutti; oppure si venderà all'incanto, con ammettere anche un estraneo al concorso, quando non vi sia fra gl'interessati chi voglia o possa applicare alla compra (b).

„ (b) Cum regionibus dividi commode aliquis ager in-
 „ ter socios non potest, vel ex pluribus singuli, æstima-
 „ tione iusta facta, unicuique sociorum adjudicantur,
 „ compensatione invicem facta, eoque cui res majoris
 „ pretii obvenit cæteris condemnato: ad licitationem non-
 „ nunquam etiam extraneo emptore admissio; maxime si
 „ se non sufficere ad iusta pretia alter ex sociis sua pe-
 „ cunia vincere vilius licitantem profiteatur *l. 3. c. comm. div. l. 1. c. eod.* Si familiæ erciscundæ vel communi di-
 „ videndo iudicium agatur, & divisio tam difficilis sit, ut
 „ pe-

„ pene impossibilis esse videatur, potest iudex in unius
 „ personam totam condemnationem conferre & adjudica-
 „ re omnes res l. 55. ff. fam. erisc.

13. Quando nella divisione di uno o più fon-
 di in molte porzioni, sia necessario di sottopor-
 re alcune di esse a qualche servitù, acciò che gli
 altri proprietari possano godere l'uso delle loro
 porzioni, come sarebbe un passaggio, un acqui-
 dotto ec., in questo caso gli arbitri o i periti,
 che avranno riconosciuta la necessità di tal ser-
 vitù, potranno imporla a quel fondo, che dovrà
 essere soggetto (a); ma nel tempo stesso per
 rendere eguale la condizione del proprietario del
 fondo serviente, se gli darà un compenso in de-
 naro, oppure con assegnargli una porzione mag-
 giore di terreno, o con altri mezzi.

„ (a) Sed etiam cum adjudicat, poterit imponere ali-
 „ quam servitutem, ut alium alii servum faciat, ex iis
 „ quod adjudicat. l. 22. §. 3. ff. fam. erisc.

14. Se in una divisione fatta anche tra lesione
 persone che non sieno nella minore età si trovi
 enorme si deve procedere a nuova divisione, an-
 corchè la lesione non sia accaduta per dolo delle
 parti, nè vi abbiano esse avuta alcuna colpa (b).

„ (b) Majoribus etiam, per fraudem, vel dolum, vel
 „ perperam sine iudicio factis divisionibus solet subveni-
 „ ri. Quia in bonæ fidei iudiciis, quod inequaliter factam
 „ esse constiterit, in melius reformabitur l. 3. ff. comm.
 „ vir. iud. (1).

15. Se

(1) La divisione fatta tra' suoi figli dal padre vivente
 non può essere annullata, quando ogni figlio abbia la sua
 legittima l. 10. §. 11. C. fam. eriscunda. Papon nelle sen-
 tenze, lib. 15. tit. 8. artic. 5. Despeilles, t. 1. pag. 149.

Si può intentar giudizio contro una divisione quantun-
 que fatta per forma di traslazione. Chenu sopra papon,
 cod. art. 5.

15. Dopo la divisione di una cosa comune ciascuno de' socj viene considerato in riguardo all' altro socio come un venditore, ed essi debbono garantirsi reciprocamente le loro porzioni da qualunque evizione. Per esempio: se dopo esser stata divisa una eredità, un creditore ereditario eserciti la sua ipoteca contro i beni toccati ad uno de' socj, tutti gli altri socj debbono indennizzarlo secondo la loro tangente. Il che ha luogo anche nel caso che nella divisione non si fosse fatta menzione di evizione (a).

„ (a) *Divisionem prædiorum vicem emptionis obtinere placuit l. 1. c. comm. utr. jud. Si familiæ erciscundæ judicio, quo b na paterna inter te & fratrem tuum æquo jure divisa sunt, nihil super evictione rerum singulis adjudicatarum specialiter inter eos convenit, id est, ut utriusque eventum rei suscipiat, recte possessionis evictæ detrimenta, fratrem & cohæredem tuum pro parte agnoscere. Præses provinciæ, per actionem præscriptis verbis, compellet l. 14. c. fam. ercisc. Judex familiæ erciscundæ curare debet, ut de evictione caveatur, his quibus adjudicat l. 25. §. 21. ff. fam. ercisc.*

16. Sebbene i documenti originali risguardanti gl'interessi comuni appartengano a ciascuno de' socj, tuttavia possono essere lasciati in potere di un solo di essi, il quale se ne renderà mallevadore con tutti gli altri, con dar loro le copie autentiche, e coll'obbligo di esibire gli originali, tutte le volte che ne verrà il bisogno. Così tra i coeredi i documenti restano in mano dell'erede prim-

In materia di divisione il minore favorisce il maggiore, perchè fa rimettere le cose nel medesimo stato in cui erano prima, e per conseguenza divengono di nuovo comuni ed indivise.

principale. Che se non vi sia una giusta ragione di preferire uno de' socj per dargli in consegna queste carte, oppure se essi non rimangano d'accordo circa la persona che dovrà ricevere tale consegna, allora dovrà la persona tirarsi a sorte, o dovrà essere destinata dal giudice, oppure le carte si dovranno consegnare ad un notajo, il quale ne darà copia autentica agl'interessati. Deve poi avvertirsi non essere in regola che si metta all'incanto la destinazione della persona che dovrà conservare queste carte (a),

„ (a) Si quæ sunt cautiones hæreditariæ, eas iudex curare debet, ut apud eum maneant, qui majore ex parte hæres sit. Cæteri descriptum & recognitum faciant, cautione interposita, ut cum res exegerit, ipsæ exhibeantur. Si omne iisdem ex partibus hæredes sint, nec inter eos conveniat apud quem potius esse debeant, sortiri eos oportet; aut ex consensu vel suffragio eligendus est amicus apud quem deponentur: vel in æde sacra deponi debent l. 5. ff. fam. ercisc. l. 4. §. ult. cod. De instrumentis quæ communia fratrem vestrum tenere proponitis, rector provinciæ aditus, apud quem hæc collocari debeant existimabit. l. 5. G. comm. utr. jud.
 „ Nam ad licitationem rem deducere, ut qui licitatione vicerit, hæc habeat instrumenta hæreditaria, non placet neque mihi, neque Pomponio l. 7. ff. fam. ercisc. v. l. ult. ff. de fide inst.

17. Se tra le cose da dividersi tra più persone ve ne sieno di tal natura, che possano servire unicamente ad usi illeciti, come materie venefiche, delle quali non potrebbe farsi alcun buon uso, o libri di magia ec. (1) in questo caso tali cose non entrano nella divisione; ma i socj istes-

(1) Questa è una delle molto ridicolaggini che provano quanto la scienza del diritto abbisogni di riforma. Nota dell'autore dell' Analisi.

si, oppure il giudice, quando ne venga in cognizione, dovrà disporne in maniera, che non possa farsi di esse alcun cattivo uso (a).

„ (1) Mala medicamenta & venena veniunt quidem in
 „ iudicium: sed iudex omnino interponere se in iis non
 „ debet. Boni enim & innocentis Viri officio eum fungi
 „ oportet. Tantumdem debet facere & in libris impro-
 „ batae lectionis, magicis forte, vel his similibus. Hæc
 „ enim omnia protinus corrumpenda sunt. l. 4. §. 1. ff.
 „ *fam. ercisc.*

18. Le cose di mal acquisto, come il prodotto di un fortuito, di un sacrilegio, non entrano nella divisione, ma dovranno restituirsi a chi sarà di ragione (b).

„ (b) Sed etsi quid ex peculatu vel ex sacrilegio acqui-
 „ situm erit, vel vi, aut latrocinio, aut agressura, hoc
 „ non dividetur l. 4. §. ff. *fam. ercisc.*

TITOLO VI.

Di quelli che hanno fondi contigui.

Vi è un'altra specie d'obbligo, senza convenzione, ed è quello che formasi trà i proprietari de' fondi contigui, per un effetto della loro situazione, e che obbliga a mettervi i termini, se sieno incerti, o a non uscirne, qualora vi sieno stati messi.

S E Z I O N E I.

Come si mettono i termini ne' fondi.

S O M M A R I O.

1. *Differenza tra gli edifizj e gli altri fondi.*
2. *Distanza dal confine per piantare, per edificare o per fare altre cose.*
3. *Del muro comune, e del muro proprio di un solo.*
4. *Fondi separati da una strada pubblica.*
5. *Fondi traversati da un ruscello.*
6. *Diversi riguardi per regolare i termini.*
7. *Chi possa far prescrivere i termini.*
8. *L'esame dei confini deve farsi dopo quello del possesso.*

2. **L'** uso de' termini ha luogo principalmente ne' terreni, quando non vi sia una fabbrica, che ne fissi l'estensione. Ma le case e gli altri luoghi murati, tanto in città, quanto in campagna hanno per confini le muraglie fattevi fino dal principio, le quali o sono del solo proprietario, o comuni con il vicino (a).

„ (a) Hoc iudicium locum habet in confinio prædiorum
 „ rusticorum; in urbanorum displicuit; neque enim con-
 „ fines hi, sed magis vicini dicuntur: & ea communibus
 „ parietibus plerumque determinantur. Et ideo, etsi in
 „ agris ædificia iuncta sint, locus huic actioni non erit.
 „ Et in urbe hortorum latitudo contingere potest, ut etiam
 „ finium regundorum agi possit l. 4. §. 10. ff. fin regund.
 „ V. l'art. seguente.

2. Seb-

2. Sebbene i fondi vicini abbiano la loro linea di divisione che ne segua i confini; e sebbene tutto il fondo appartenga intieramente fino ai suoi confini al proprietario; nulladimeno non ha questi la libertà di fare nelle adiacenze del confine tutti i lavori che vuole, come piantare, edificare ec. Ma secondo la qualità della piantagione, dell'edificio o di altro lavoro, deve osservare le regole stabilite dagli statuti o dalle consuetudini locali (a).

„ (a) Sciendum est, in actione finium regundorum illud observandum esse, quod ad exemplum quodammodo ejus legis scriptum est, quam Athenis Solon dicitur tulisse.... Si quis sepem ad alienum prædium fixerit, infoderitque, terminum ne excedito. Si maceriam, pedem relinquito. Si vero domum, pedes duos. Si sepulcrum, aut scrobemfoderit, quantum profunditatis habuerint, tantum spatii relinquito. Si puteum, passum latitudinis. At vero oleam, aut ficum, ab alieno ad novem pedes plantato. Cæteras arbores, ad pedes quinque *l. ul. ff. fin. regund. V. l' artic. 8. della sez. 2. delle servitù.*

3. Il muro che trovasi sul confine, è divisorio; ed essendo comune a' due fondi, serve di termine (b). Ma il muro di chi edifica nel suo fondo; appartiene a lui solo, serbando la distanza necessaria dal muro comune (1).

„ (b) (Prædia urbana) communibus parietibus plerumque determinantur *l. 4. §. 10. ff. fin. regund.*

4. I poderi intersecati da una strada pubblica, non confinano gli uni cogli altri, ed i proprietari di questi fondi non hanno bisogno di mette-

re

(1) V. l'articolo precedente.

re i termini tra di loro; purchè non vi desse occasione il cambiamento della strada (a).

„ (a) Sive via publica intervenit, confinium non intel-
 „ ligitur, & ideo finium regundorum agi non potest. Quia
 „ magis in confinio meo via publica, vel flumen sit, quam
 „ ager vicini. l. 4. in f. & l. 5. ff. fin. regund. V. l'artic.
 „ 6. della sez. 1. degli obblighi che si formano per i casi
 „ fortuiti.

5. I ruscelli che non sono di pubblico uso, e che appartengono ai particolari di cui traversano i fondi, non regolano i confini, ma ognuno ha quelli, che gli da il suo titolo o il suo possesso (b).

„ (b) Sed si rivus privatus intervenit, finium regundo-
 „ rum agi potest l. 6. ff. fin. regund.

6. Se i confini de' fondi di città o di campagna siano incerti, si regolano secondo i titoli. se ve ne sono che indichino o il luogo de' limiti, o l'estensione che i fondi debbono avere; oppure secondo le antiche tracce, secondo le antiche tradizioni, o altre prove simili. E potendo dopo il contratto avvenire diversi cambiamenti ne' confini, si regolano dal possesso e da' riguardi, che debbono avere a questi cambiamenti. Come se un proprietario di due fondi, i quali aveano i loro confini, vendendone uno, vi metta termini diversi, o se si facciano altri cambiamenti con diversi acquisti o successioni che confondono o distinguono i fondi. Finalmente si possono regolare i confini con altri mezzi, che possono farli riconosce-
 re (c).

„ (c) In finalibus quæstionibus vetera monumenta, cen-
 „ sus autoritas, ante litem inchoatam, ordinati, se-
 „ quenda est, modo si non varietate successionum, & ar-
 „ bitrio possessorum fines additis vel detractis agris, po-
 „ stea permutatos probetur l. 21. ff. fin. regund. l. 2. c.
 „ cod. Eos terminos, quantum ad dominii quæstionem
 „ per-

142 Di quelli che hanno fondi contigui.

„ pertinet, observari oportere fundorum, quos demon-
„ stravit is qui utriusque prædii dominus fuit, cum al-
„ terum eorum venderet. Non enim termini, qui singu-
„ los fundos separabant, observari debent: sed demon-
„ stratio adunium, novos fines inter fundos constituere
„ l. 12. ff. fin. reg. Successionum varietas, & vicinorum
„ novi consensus, additis vel detractis alterutro, deter-
„ minationis veteris monumenta sæpe permutant l. 2. l.
„ eod.

7. Gli enfiteuticarij, gli usufruttarij, i pigno-
ratarj possono del pari, che i proprietarij, eser-
citare l'azione *finium regundorum* con i possessori
de' fondi vicini (a).

„ (a) *Finium regundorum actio* & in agris vectigalibus,
„ & inter eos qui usufructum habent, vel fructuarium
„ & dominum proprietatis vicini fundi, & inter eos qui
„ jure pignoris possident, competere potest l. 4. §. 9. ff.
„ fin. regund.

8. Se nella medesima causa si disputi del pos-
sesso, e dell'apposizione de' termini, devesi pri-
ma di tutto pronunziare il giudizio sopra il pos-
sesso (b).

„ (b) Si quis super sui juris locis prior de finibus de-
„ tulerit quærimoniam, quæ proprietatis controversiæ
„ cohæret, prius possessionis quæstio finiatur l. 3. C. fin.
„ reg.

Imperocchè la controversia de' confini riguarda
la proprietà, la quale deve essere giudicata pri-
ma de' confini (1).

S E.

(1) V. l'artic. 17. della sez. 1. del possesso.

S E Z I O N E II.

*Degli obblighi reciprochi tra' proprietarj de' fondi
contigui.*

S O M M A R I O.

1. *Distanza dal confine per piantare, o per edificare.*
2. *Usurpazioni.*
3. *Se i confini non appariscono.*
4. *Di chi move i termini.*
5. *Autorità di coloro che mettono i termini.*

Il proprietario di un fondo, facendo una piantagione, un edificio o altro lavoro, deve osservare le distanze tra detto lavoro, ed il confine, secondo ordinano gli statuti o le consuetudini locali (1). Se vi contravvenga, sarà obbligato a demolire il suo edificio, a svelle la piantagione, a rimettere le cose nello stato dovuto, ed all'emenda de' danni e spese cagionate col suo attentato (a).

„ (a) *Culpa & dolus exinde præstantur l. 4. §. 2. ff. fin. regund.* Sed & si quis iudici non pareat in succidenda arbore, vel ædificio in fine posito deponendo, parteve ejus, condemnabitur. *D. l. 4. §. 3.*

2. Se il possessore di un fondo oltrepassando i limiti, commetta una usurpazione a danno del
vi-

(1) V. l'artic. 2. della sez. 1.

vicino, sarà tenuto a' danni ed interessi per quel che riguarda la sua intrapresa (a); ed alla restituzione de' frutti o delle altre rendite, dal tempo della sua usurpazione. Ma l'usurpatore di buona fede non dovrà i frutti, se non dopo l'interpellazione giudiziale (b).

„ (a) In iudicio finium regundorum etiam ejus ratio
 „ fit quod interest. Quid enim, si quis aliquam utilita-
 „ tem ex eo loco percepit, quem vicini esse appareat?
 „ Inique dæmnatio eo nomine fiet? *l. 4. §. 2. ff. regund.*

„ (b) Post litem contestatam etiam fructus venient in
 „ hoc iudicio: nam & culpa & dolus exinde præstuntur.
 „ Sed ante iudicium percepti non omnimodo hoc in ju-
 „ dicio venient; aut enim bona fide percepit, & lucra-
 „ ri cum oportet, si eos contumplit; aut mala fide, &
 „ conditi oportet *l. 4. §. ff. fin. regund.*

3. Se i confini di due fondi divengano incerti, sia per il fatto del proprietario di uno di essi, sia per un caso fortuito, come se una inondazione avesse portati via i termini, o altro avvenimento avesse tolti i segni della separazione de' fondi; si metteranno di nuovo i termini col parere de' periti o secondo i titoli, o con altr' mezzi accennati nell'articolo 7 della sez. 1; e chi avrà usurpato, sarà tenuto alla restituzione de' frutti o delle altre rendite, ed a' danni ed interessi se ve ne siano (c).

„ (c) Si irruptione fluminis fines agri confundit inun-
 „ datio; ideoque usurpandi quibusdam loca, in quibus
 „ jus non habent, occasionem præstat: præses provinciæ
 „ alieno eos abstinere, & domino suum restitui, ter-
 „ minosque per mensuram declarari jubet *l. 8. ff. fin. regund.*
 „ Ad officium de finibus cognoscendis pertinet, men-
 „ tes mittere, & per eos discernere ipsam finium quæstio-
 „ nem, ut æquum est, si ita res exigit, oculisque suis
 „ subjectis locis. *D. l. §. 1.*

4. Se sieno stati rimossi i termini per il fatto di uno de' possessori, sarà egli tenuto non solo
 alla

alla restituzione de' frutti e de' danni ed interessi
 alla restituzione de' frutti e de' danni ed interes-
 si, ma potrà anche per questo delitto essere in-
 quisito criminalmente; e sarà condannato a quel-
 la pena, che il fatto potrà meritare, secondo le
 circostanze (a).

„ (a) Divus Hadrianus in hæc verba rescripsit: quia
 „ pessimum factum sit, eorum qui terminus finium cau-
 „ sa propositos propulerunt, dubitari non potest. De pœna
 „ tamen modus ex conditione personæ, & mente facien-
 „ tis magis statui potest, &c. l. 2. & toto titulo ff. de term.
 „ mor. l. 4. §. 4. ff. fin. regund. v. l. 4. C. cod.

5. Gli arbitri o i periti che regolano i limiti,
 possono secondo le circostanze dello stato de' luo-
 ghi, dell'ambiguità de' confini, e del comodo di
 amendue i proprietari, o dividere ciò che è in
 controversia, se sia incerto il diritto di ciascuno,
 o aggiudicarlo ad uno, quando convenga, o met-
 tere i termini in un altro luogo, lasciando da
 una parte l'equivalente che si toglie dall'altra,
 e obbligando a qualche compenso quello de' pro-
 prietari che profitta di questo cambiamento (b).

„ (b) Judici finium regundorum permittitur, ut, ubi non
 „ possit dirimere fines, adjudicatione controversiam di-
 „ rimat. Et si forte amovendæ veteris obscuritatis gra-
 „ tia, per aliam rationem fines dirigere judex velit, po-
 „ test hoc facere per adjudicationem & condemnationem.
 „ Quo casu, opus est ut ex alterutrius prædio alii adju-
 „ dicandum sit. Quo nomine is cui adjudicatur, invi-
 „ cem pro eo quod ei adjudicatur, certa pecunia con-
 „ demnandus est. Sed & loci unius controversia in par-
 „ tes scindi adjudicationibus potest, prout cujusque domi-
 „ nium in eo loco judex competerit l. 2. §. 1. l. 3. & l.
 „ 4. ff. fin. regund.

TITOLO VII.

Di chi senza contratto riceve una cosa, che non gli è dovuta, e ritiene una cosa altrui.

In molte maniere può accadere, che taluno posseda una cosa, la quale sia tenuto a restituire, senza esservi obbligato con un contratto. Eccone alcuni esempi. Chi per errore riceve il pagamento di una somma non dovutagli, è obbligato a restituirla. Chi credendosi essere il solo erede, si è impossessato di tutto un patrimonio, è obbligato a restituire la loro tangente agli altri, che avranno dritto alla medesima eredità. Chi trova una cosa perduta, deve renderla al padrone. Chi trova nel suo fondo cose altrui, trasportatevi da una illuvione, deve restituirle al padrone, o permettere che questi se le vada a prendere.

Gli esempi qui riportati dimostrano, che in due maniere si può ritenere una cosa altrui, senza contratto. Vale a dire; o per effetto di un caso fortuito, come ne' surriferiti due ultimi esempi; oppure in conseguenza di un fatto volontario, come ne' due primi.

Qualunque sia il modo, con cui si ritiene la cosa altrui, cioè o per un puro accidente, o per un fatto volontario, le obbligazioni che ne nascono sono quasi le medesime. Nulladimeno si è creduto meglio di non confondere, e di non unire insieme queste due specie di avvenimenti; ed in questo titolo si considereranno solamente que' ca-
si,

si, ne' quali taluno ritiene la cosa altrui senza contratto, in sequela di un fatto volontario, come accade a chi riceve un pagamento non dovutogli. Imperocchè l'altra maniera di ritenere una cosa per un puro caso fortuito, è compresa nel seguente titolo IX, in cui si parla in generale degli obblighi, che si formano per i casi fortuiti; tanto se il caso fortuito metta in mani di una persona qualche cosa altrui, come accade ne' due primi esempj, citati quì sopra; quanto se il caso fortuito dia luogo ad una obbligazione di un'altra specie, come nel caso di colui, al quale sono state salvate dal naufragio le sue robe colla perdita di quelle di un altro, gittate in mare per alleggerire la nave; giacchè è egli tenuto ad entrare a parte della perdita delle robe gittate; e quest'obbligo si forma, senza che uno abbia la cosa altrui. In questo titolo e nel seguente titolo IX, si esporranno tutte le regole, che riguardano le diverse maniere, con cui può aversi in suo potere una cosa altrui, ma nello stesso titolo IX si parlerà ancora di altre sorti di obbligazioni, che riconoscono la loro origine dei casi fortuiti.

Sono infiniti i casi, ne' quali può taluno ritenere la cosa altrui, senza un positivo contratto; ma basta di esemplificarne alcuni, in cui entrano le regole appartenenti a questo soggetto, per poterle poi facilmente applicare a tutti gli altri casi possibili.

S E Z I O N E I.

*Alcuni esempj de' casi compresi in questo titolo,
e che non hanno niente d' illecito.*

S O M M A R I O.

1. Chi riceve quel che non gli è dovuto è obbligato a restituirlo.
2. Pagamento fatto da chi credesi debitore, e non lo è.
3. Pagamento fatto da un terzo.
4. Il creditore non restituisce ciò che gli è stato pagato innanzi tempo.
5. Se si paghi per errore, o volontariamente quel che non è dovuto.
6. Pagamento fatto in dubbio.
7. Di chi di due cose ne deve una.
8. Esempio di un' altra specie.
9. Altro esempio.
10. Restituzione d'una cosa posseduta, senza giusto titolo.
11. Pagamento di un debito, che si potrebbe non pagare.

1. **C**olui che riceve un pagamento di ciò che non gli è dovuto, quand' anche credesse di buona fede che gli fosse dovuto, e che chi paga fosse nell' istesso errore, tuttavia non acquista verun diritto su di quel che gli è pagato in questa guisa, ma deve reslituirlo. Perciò colui che ha ri-
ce,

revuto il legato di un testamento, che poi si trova falso, deve restituire ciò che ha ricevuto con questo titolo. Sarebbe lo stesso quando il testamento non fosse falso, ma il legato si trovasse rivotato da un codicillo, venuto alla luce dopo il pagamento (a).

„ (a) Si quid ex testamento solutum sit, quod postea falsum, vel inoficiosum, vel irritum, vel ruptum apparuerit, repetetur. l. 2. §. 1. ff. de cond. ind. Si post multum temporis . . . codicilli diu celati, prolati, qui ademptionem contineant legatorum solutorum, vel diminutionem, per hoc, quia aliis quoque legata relicta sunt, (solutum ex testamento repetetur) l. 2. §. 1. ff. de cond. ind. Is cui quis per errorem non debitum solvit, quasi ex contractu debere videtur. §. 6. inst. de obl. que quasi ex contr.

2. Se un creditore riceva un pagamento dalle mani di colui, che credendo esser suo debitore in realtà non lo fosse, e che pagando credesse soddisfare al suo debito, allora questo pagamento non disobbliga il vero debitore, ed obbliga quello che lo riceve, a restituire ciò che gli è stato pagato per errore: per esempio, se l'erede presuntivo; sapende la morte di un suo parente cui deve succedere, ed ignorando un testamento che lo priva di tutta la successione, paghi del proprio un debito ereditario, prima di prender possesso dell'eredità, perchè crede di adempire al suo obbligo come erede; il creditore che avrà ricevuto questo danaro sarà tenuto a restituirlo, e conserverà il suo diritto contro i beni ereditarij (b).

„ (b) Indebitum est non tantum, quod omnino non debetur: sed & quod alii debetur, si alii solvatur: aut si id quod alius debeat, alius, quasi ipse debeat, solvat. l. 65. §. ult. ff. de condict. indeb. Quamvis debitum sibi quis recipiat, tamen si is qui dat, non debitum

„ dat, repetitio competit. Veluti si is qui hæredem se,
 „ vel bonorum possessorem falso existimans, creditori hæ-
 „ reditario solverit. Hic enim neque verus hæres libera-
 „ tus erit: & his quod dedit, repetere poterit. Quam-
 „ vis enim debitum sibi quis recipiat; tamen si is qui dat
 „ non debitum dat, repetitio competit. l. 19. §. 1. ff. de
 „ cond. indeb. V. l' art. 7. della sez. 1. de' vizj delle con-
 „ venzioni (1).

Ma se il creditore con tale pagamento avesse perduta la prova del suo credito; come se avesse lacerato un documento, in guisa che corresse pericolo di non esser più pagato dal vero debitore, in questo caso il pagamento si sostiene, e chi ha pagato deve solo accusare la sua imprudenza. Per altro egli avrà l'azione contro il debitore, per tutto quello che ha pagato in suo discarico.

3. Chi paga ad un creditore un debito altrui, non ha dritto di ripetere questo pagamento; perchè il creditore ha ricevuto ciò che gli era dovuto, e si presume che chi ha pagato, abbia avuta intenzione di estinguere il debito del vero debitore (a).

„ (a) Repetitio nulla est ab eo qui suum recepit: ta-
 „ met si ab alio quam a vero debitore, solutum est. l. 44.
 „ ff. de cond. indeb.

4. Se un debitore paghi prima del tempo, quando anche il pagamento fosse dovuto solo dopo la sua morte, egli non ha dritto di ripeterlo (b).

„ (b) In diem debitor adeo debitor est, ut ante diem
 „ solutum repetere non possit. l. 10. ff. de cond. indeb. Si
 „ cum

(1) Conviene intendere questa regola nel caso, in cui quegli che si credesse erede e che tal non fosse, avesse pagato di sua propria borsa, prima d'intromettersi nella successione, ed essendo ancora intatte le cose. Non bisogna confondere il caso di questa regola col caso di quella che segue.

„ cum moriar dare promiserò , & antea solvam , repetere
 „ me non posse Celsus ait . Quæ sententia vera est *l. 17.*
 „ *ead. V. l' artic. 5. della sez. 1. de' pagamenti.*

La ragione si è , ch'egli ha pagato ciò che doveva , ed ha solo voluto anticipare il pagamento . Ma se si trattasse di un debito condizionato , e dipendente da una condizione impossibile a verificarsi , o che almeno non si fosse mai verificata ; in tal caso chi ha ricevuto questo pagamento , fatto per errore , deve restituirlo . Ma se il caso della condizione dovesse necessariamente verificarsi , il pagamento non potrà ripetersi (a) .

„ (a) Sub conditione debitum , per errorem solutum ,
 „ pendente quidem conditione , repetitur *l. 16. ff. de cond. ind.*
 „ *indeb.* Quod si ea conditione debetur , quæ omnimodo
 „ extatura est , solutum repeti non potest ; licet sub alia
 „ conditione , quæ an impleatur incertum est , si ante sol-
 „ vatur , repeti possit . *l. 18. eod.*

5. Chi per errore fa un pagamento , che credeva dovuto , potrà ripeterlo , tanto se il debito non sussistesse , quanto ancora se fosse sopravvenuto un caso ignoto al debitore , e che annullasse il debito , come se , dopo avere un debitore pagato l'erede del suo creditore , venga alla luce un codicillo , che gli condona il suo debito . Ma colui , sebbene sappia avere qualche ragione per esimersi dal pagamento , tuttavia paga , non può ripetere ; perchè si presume , che abbia volontariamente rinunciato al dritto di non pagare (b) .

„ (b) Si quis indebitum ignorans solvit , per hanc actionem condicere potest . Sed si sciens se non debere , solvit , cessat repetitio . *l. 1. §. 1. ff. de cond. ind.* Indebitum autem solutum accipimus , non solum si omnino non debeatur , sed & si per aliquam exceptionem perpetuam peti non poterat : quare hoc quoque repeti poterit , nisi sciens se tutum exceptione , solvit . *l. 26. §. 3. ff. eod.*

6. Colui che nel dubbio, se debba o no pagare, finalmente considerando di poter essere debitore, paga per liberarsi da ogni molestia, potrà recuperare quello che ha pagato, quando in realtà non doveva nulla. Ma se apparisce, che le parti hanno, in mezzo a questa intertezza, voluto terminare le loro controversie facendo con questo pagamento una specie di transazione, in questo caso il pagamento si sostiene (a).

„ (a) Pro dubietate eorum, qui mente titubante indebitam solverint pecuniam, certamen legum latoribus incidit, idne quod ancipiti animo persolverint, possint repetere an non? Quod nos decidentes facimus, omnibus, qui incerto animo indebitam dederint pecuniam, vel aliam quamdam speciem persolverint, repetitionem non denegari: & presumptionem transactionis non contra eos induci, nisi hoc speciatim ab altera parte approbetur *l. ult. C. de cond. indeb.*

7. Se colui che di due cose ne deve una, le abbia date amendue, o per equivoco o per ignoranza, non sarà in libertà di colui che le ha ricevute, di scegliere quella che gli piace di ritenere; ma il debitore conserverà il diritto di eleggere e di lasciar quella che vorrà dare, ed riprendersi l'altra (b).

„ (b) Si quis servum certi nominis, aut quamdam solidorum quantitatem, vel aliam rem promiserit: & cum licentia ei fuerit unum ex his solvendo liberari, utrumque per ignorantiam dependerit: dubitabitur, cujus rei daretur a legibus rei repetitio, utrumve servi, an pecunie, & utrum stipulator, an promissor habeat hujus rei facultatem. Et Ulpianus quidem . . . Nobis hæc decidentibus Juliani & Papiniani sententia placet, ut ipse habeat electionem recipiendi, qui & dandi habuit. *l. 10. C. de cond. indeb.*

8. Colui che si trova in possesso di una cosa altrui, sia mobile o stabile, e con qualunque titolo possessa, di vendita, donazione ec., è obbli-

ga-

gato a restituirla al padrone, quando comparisce e prova il suo dritto. Quindi il compratore di un fondo se resta evitto dal vero padrone, deve restituirglielo, e quest'obbligo è del numero di quelli che formasi senza convenzione (1).

9. L'erede che nell'assenza del suo coerede, e credendosi solo erede, si mette in possesso di tutti i beni, si obbliga senza convenzione a restituire all'altro la porzione dell'eredità, quando questi si presenterà (2).

10. Colui che ritiene una cosa altrui senza una giusta causa, o a cui erasi data una cosa per una causa che cessa, o sotto una condizione che non si verifica, non avendo più causa per cui possa ritenerla, deve restituirla. Così quegli che avesse ricevuta la dote per un matrimonio che non si effettua o che è annullato, deve restituire ciò che ha ricevuto a questo titolo (a).

„ (a) Constat id demum posse condici alicui, quod
 „ vel non ex iusta causa ad eum pervenit, vel redit ad
 „ non iustam causam. l. 1. §. ult. ff. de cond. sine causa.
 „ Nihil refert utrumne ab initio sine causa quid datum
 „ sit, an causa propter quam datum sit, secuta non sit.
 „ l. 4. eod. Fundus dotis nomine traditus, si nuptiæ in-
 „ secutæ non fuerint, conditione repeti potest. l. 7. §.
 „ ult. ff. de condict. caus. dat. l. 8. cod. l. 1. ff. de cond.
 „ ob. turp. vel inj. caus. (1).

Con più ragione coloro che han ricevuto danaro,

(1) V. la sez. 10. del contratto di vendita.

(2) V. l'art. 3. della sez. 3. degl'interessi.

(3) Si può ricevere qualche cosa per una causa ingiusta senza convenzione, come per un' angheria o per altra violenza, e si può parimente ricevere qualche cosa per una convenzione ingiusta. Su di che vedi l'artic. ultimo della sez. 4. de' vizj delle convenzioni, e la sez. seguente.

naro, o altra cosa per una causa ingiusta, son tenuti a restituirla.

II. I debitori che volontariamente pagano i debiti che avrebbero potuto far annullare in giudizio, ma che l'equità naturale rende legittimi, non possono ripetere il pagamento, a fronte di questa loro approvazione (a).

„ (a) Naturales obligationes non eo solo æstimantur,
 „ si actio aliqua earum nomine competit, verum etiam
 „ eo, si soluta pecunia repeti non possit. l. 10. ff. de obl.
 „ & act. V. l'artic. 4. della sez. 1. de' pagamenti.

Per esempio, se una moglie che si è obbligata senza l'autorità del marito, o anche con quest'autorità ne' luoghi dove gli statuti locali non permettono alla moglie, che sta sotto la podestà del marito di obbligarsi, essendo vedova soddisfatta al suo obbligo, il quale sarebbe stato dichiarato nullo in giudizio, non potrà ripetere il pagamento. Similmente un minore divenuto maggiore, pagando un debito dal quale avrebbe potuto esentarsi, non potrà ripetere quel che avrà pagato; poichè in questi casi vi era un'obbligazione naturale, che il debitore ha voluto adempire.

SEZIONE II.

Altri esempj sulla stessa materia de' casi prodotti da un fatto illecito.

In questo luogo noi intendiamo per fatto illecito non solo quelle azioni, che sono espressamente vietate da una legge positiva, ma ancora tutte quelle, che ledono l'equità, la onestà, i buoni

ni costumi, sebbene non siano vietate da alcuna legge espressa. Imperocchè tutto quello, che si oppone all'equità, all'onestà, ed ai buoni costumi, è contrario ai precetti della legge divina, ed allo spirito delle leggi umane.

S O M M A R I O .

1. *Fatto illecito di tre specie.*
2. *Fatto illecito per parte di chi dà.*
3. *Fatto illecito per parte di chi riceve.*
4. *Fatto illecito per parte di amendue.*

1. In tre maniere si può, per un fatto illecito, ritenere il denaro o la roba altrui. Imperocchè il fatto può essere illecito, o solo per parte di chi dà, o solo per parte di chi riceve, o finalmente per parte di amendue (a).

„ (a) Omne quod datur, aut ob rem datur, aut ob cau-
 „ sam. Et ob rem, aut turpem, aut honestam. Turpem
 „ autem; aut ut dantis sit turpitudine, non accipientis;
 „ aut ut accipientis dumtaxat, non etiam dantis; aut
 „ utriusque. l. 1. ff. de cond. ob. turp. vel ini. caus.

Così chi, sotto colore di cortesia, fa un regalo ad una persona, che egli sia dover esser suo giudice o suo arbitro, ma che dal canto suo ignora il motivo di questo regalo, egli dona illecitamente una cosa, che l'altro può ricevere, senza offender la giustizia. Così, chi per se medesimo o per terza persona, colla minaccia di usare qualche grave violenza, riscuote denaro o altro, o pure si fa restituire i documenti di qualche suo credito o di altro dritto, questo fatto è illecito unicamente per parte di colui che esercita questa

questa violenza, ma non dell'altro che la patisce; Così finalmente' quando una persona per se stessa o per mezzo d'altri, riceve denaro o altra cosa per commettere un delitto, un attentato o altra azione ingiusta, il fatto è illecito tanto per parte di chi dà, quanto per parte di chi riceve.

2. Quando il fatto è illecito solamente per parte di chi dà, colui che ha ricevute non è obbligato alla restituzione, purchè qualche circostanza particolare non gl'imponga questo dovere. Così nel caso, riportato nel primo articolo, di un giudice o di un arbitro che ha ricevuto un regalo, di cui ignora il vero motivo; se poi verrà a risapere questo motivo, dovrà astenersi di fare da giudice o da arbitro, o pure dovrà restituire il regalo. Talvolta ancora può essere obbligato all'uno ed all'altro, secondo può esigere la prudenza e l'equità, in vista delle particolari circostanze, della qualità delle persone, del fatto contingente ec. (1).

3. Quando il fatto è illecito soltanto per parte di colui che ha ricevuto una cosa per una causa ingiusta, quegli che l'ha data potrà farsela restituire, quantunque l'altro abbia adempita la sua obbligazione (a); nè vi è ragione perchè possa

„ (a) Quod si turpis causa accipientis fuerit, etiam si
„ res secuta sit, repeti potest. l. 1. §. 2. ff. de cond. ob
„ turp. vel inj. caus. Perpetuo Sabinus probavit veterum
„ opinionem exstimantium id quod ex injusta causa apud
„ aliquem sit, posse condici. In qua sententia etiam Cel-
„ sus est. l. 6. ff. cod.

egli

(1) Questa è una conseguenza del primo caso, spiegato nell'articolo precedente. Ut dantis sit turpido. l. 1. ff. ff. de cond. ob turp. vel inj. caus.

egli essere esentato dalla restituzione, quand'anche non se glie ne facesse alcuna richiesta, nè dalle altre pene che il fatto potrà meritare, se venga dedotto in giudizio.

4. Se il fatto sia illecito e per parte di chi dà, e per parte di chi riceve, quegli che ha dato perderà giustamente quel che ha sì malamente impiegato, e non avrà alcuna azione per ricuperarlo (a).

„ (a) Ubi autem & dantis & accipientis turpitudine ver-
 „ latur, non possit repeti dicimus. l. 3. ff. de cond. ob.
 „ turp. vel ini. caus. V. gli articoli 3., 4. e 5. della sez.
 „ 4. de' vizj delle convenzioni, e la nota in questo arti-
 „ colo 5.

E' quegli che ha ricevuto non potrà ritenersi questo profitto ingiusto; e quand'anche avesse eseguito l'incarico, di cui aveva ricevuta la mercede, sarà obbligato a restituire a quel tale, che vi avrà un dritto legittimo, e dovrà soggiacere alle pene meritate.

SEZIONE III.

*Degli obblighi di colui che ritiene una cosa altrui
 senza convenzione.*

SOMMARIO.

1. Restituzione del danaro e degl'interessi se vi hanno luogo.
2. Cura della cosa.
3. Restituzione de' frutti.
4. E dell'aumento avvenuto nella cosa.
5. Se colui che aveva una cosa altrui, l'abbia alienata.

1. L' ob-

1. **L'** obbligo di colui che ritiene una somma di danaro di un'altra persona, sia che l'abbia ricevuta in pagamento senza essergli dovuta, sia che l'abbia avuta in altra maniera, consiste in restituirla questo danaro cogli interessi (a) decorsi dal tempo della domanda: purchè sia stato possessore di buona fede. Che se per parte sua vi fosse stata mala fede, dovrebbe pagare gl'interessi dal tempo, in cui ha incominciato a possedere con mala fede.

„ (a) Pecuniæ indebitæ, per errorem, non ex causa judicati solutæ, esse repetitionem jure conditionis non ambigitur. Si quid igitur probare potueris patrem tuum, cui heres extitisti, implius debito creditori suo perfolvisse, repetere potes. Usuras autem ejus summæ præstari tibi frustra desideras. Actione enim conditionis ea sola quantitas repetitur, quæ indebita soluta est. l. 1. C. de cond. ind.

2. Se debba restituirsì qualche altra cosa diversa dal danaro, colui che comincia a conoscere quest'obbligo, deve averne cura, e conservarla fino a che la restituisca. Ma se la cosa deteriori, o perisca nel tempo che credeva di buona fede che fosse sua, e prima che glie ne fosse fatta la domanda, o che fosse in mora di restituirla, egli non sarà tenuto a nulla, quand'anche la cosa fosse perita o deteriorata per colpa sua; poichè la sua condizione deve essere la stessa come se fosse stato il padrone della cosa. Ma dopo la domanda, se egli fosse in mora, sarebbe tenuto a quel che accadesse; anche senza sua colpa (b).

„ (b) Non solum autem rem restituì, verum & si deterior res sit facta, rationem judex habere debet. „ Finge enim debilitatum hominem, vel verberatum, „ vel

„ vel vulneratum restitui; utique ratio per judicem habebitur, quanto deterior sit factus. *l. 13. ff. de rei vind.*
 „ Si servus petitus, vel animal aliud demortuum sit, sine dolo malo & culpa possessoris, pretium non esse præstandum plerique ajunt. Sed est verius, si forte distracturus erat petitor, si accepisset, moram passo debere præstari: nam si ei restituisse, distraxisset, & pretium esset lucratus. *l. 15. §. ult. eod.* Si homo sit qui post conventionem restituitur, si quidem a bonæ fidei possessore, puto cavendum esse de dolo solo: debere cæteros etiam de culpa sua; inter quos erit & bonæ fidei possessor, post litem contestatam. *l. 45. eod.*

3. Se si debba restituire un fondo, o un'altra cosa fruttifera, il possessore che deve restituirla, è tenuto altresì a restituire i frutti o i profitti che ne ha percepiti, o solo dopo la domanda, o anche dal tempo che ne ha goduto, secondo la qualità della causa che ha fatto passare la cosa nelle sue mani, e secondo le circostanze (a).

„ (a) Indebiti soluti *condictio naturalis* est: & ideo etiam quod rei solutæ accessit, venit in *condictionem*.
 „ Ut puta partus qui ex ancilla natus sit, vel quod aluvione accessit. Imo & fructus quos is, cui solutum est, bona fide percepit, in *condictionem* veniunt. *l. 15. ff. de cond. indeb. l. 38. §. 2. ff. de usur.* Ei qui indubitum repetit & fructus & partus restitui debent. *l. 65. §. 5. ff. de cond. ind. (1).*

4. Se

(1) V' ha molti casi ne' quali la buona fede non discarica il possessore dalla restituzione de' frutti. V. gli artic. 9., 10. e 14. della sez. 3. degl' interessi. *v. l. 7. §. ult. & l. 12. ff. de cond. caus. dat.*

Le leggi citate su questo articolo non si riferiscono a tutt' i casi spiegati nella sezione prima, ma soltanto al caso di colui che ha ricevuto una cosa la quale non gli era dovuta; e se questa cosa produca qualche frutto o altre rendite, le leggi obbligano indistintamente alla restituzione de' frutti il possessore stesso che ha goduto di buona fede, quantunque colui che avesse ricevuto danaro che non gli era dovuto, non ne debba gl' interessi,

4. Se la cosa che deve essere restituita si fosse aumentata nel tempo che n'era in possesso colui che si trova obbligato a restituirla, come fosse cresciuta di numero una truppa di bestiami, o un podere contiguo ad un fiume fosse divenuto più grande, il tutto soggiace alla restituzione (a).

„ (a) Ut puta partus qui ex ancilla natus sit, vel quod „ alluvione accessit. l. 15. ff. de cond. ind.

5. Se quegli che possedesse una cosa altrui, credendo di buona fede esserne il padrone, l'avesse alienata con questa buona fede, non sarebbe tenuto a restituire altro che il profitto che ne ha ricevuto, come sarebbe il prezzo, ne ne
aves-

fi, come si è detto nel primo articolo di questa sezione. Ma si è creduto che questa regola, la quale può esser giusta in certi casi, potrebbe in altri esser rigorosa ed ingiusta, restringendola anche a ciò che fosse stato dato senza esser dovuto. Così, per esempio, se un erede consegna ad un povero legatario un fondo che gli era dato in un codicillo, ed avendo questo legatario goduto per molti anni, si trovi falso il codicillo, senza ch'egli abbia alcuna parte alla falsità, ma avendo goduto di buona fede, abbia consumato questi frutti per mantenere la sua famiglia, e non possa restituirli senza ridursi alla mendicizia o soffrir molto discapito, sarebbe forse ingiusto il discaricarlo da questa restituzione, alla quale un legatario ricco, o comodo potrebb'essere tenuto per questa ragione, che non dovrebbe profittare dell'usufrutto di una cosa in cui non ha verun diritto, e di cui il vero padrone si troverebbe spogliato con un falso titolo? Avendo riguardo a questi varj avvenimenti, e ad altre cause che possono obbligare alla restituzione de' frutti, o discaricarne, si è creduto che l'applicazione di questa regola debba esser lasciata alla prudenza del giudice, secondo la causa dell'usufrutto e secondo le circostanze.

se ricavato, quantunque l'avesse venduta meno del giusto valore (a).

„ (a) *Hominem indebitum (dedi) & hunc sine fraude*
 „ *medico distraxisti; nempe hoc solum refundere debes,*
 „ *quod ex pretio habes. l. 26. §. 12. ff. de cond. ind.*

SEZIONE IV.

Degli obblighi del padrone della cosa.

S O M M A R I O.

Il padrone deve pagare ciò che si è speso per conservar la cosa.

Il padrone, che ricupera una cosa dalle mani di un altro, ancorchè la recuperasse da un possessore di mala fede, è obbligato a restituirgli tutto ciò che ha questi utilmente speso per conservarla; e se vi son frutti da restituire, bisogna dedurne le spese fatte per ricoglierli (a).

„ (a) *Ei qui indebitum repetit, & fructus & partus*
 „ *restitui debent, deducta impensa. l. 65. §. 5. ff. de*
 „ *cond. dict. ind.*

„ *Quod in fructus redigendos impensum est, non ambi-*
 „ *gitur ipsos fructus diminuire debere. l. 46. ff. de usur.*
 „ V. l'artic. 11. della sez. 3. degl'interessi, e la nota su
 „ questo articolo.

T I T O L O VIII.

De' danni cagionati per colpe che non possono imputarsi a delitto.

Possono distinguersi tre sorte di colpe, per cui può accadere qualche danno. Quelle che s'imputano a delitto. Quelle delle persone che mancano agli obblighi de' contratti, come un venditore che non consegna la cosa venduta, un inquilino che non fa le riparazioni a cui è tenuto. E quelle che non hanno rapporto alle convenzioni, e che non s'imputano a delitto; come se per inavvertenza si getti da una finestra qualche cosa che imbratti una veste; se un bestiame mal custodito faccia qualche danno; se si cagioni un incendio per imprudenza; se un edificio che minaccia rovina, non essendo riparato, cada sopra l'edificio del vicino e lo danneggi.

Di queste tre sorte di colpe quelle soltanto dell'ultima specie formano la materia di questo titolo; poichè i delitti non debbono confondersi colle materie civili, e perciò che riguarda i contratti, se n'è pienamente ragionato nel primo libro.

Si può vedere sulla materia compresa in questo titolo, ciò che si è detto nel titolo degl'interessi, e de' danni ed interessi.

SEZIONE I.

Di ciò ch'è gittato da una casa, o che ne può cadere e far danno.

SOMMARIO.

1. Chi abita nella casa è tenuto a questo danno.
2. Il divieto di gittare robe riguarda la sicurezza di ogni sorte di luoghi.
3. Multa pecuniaria.
4. Se alcuno sia ucciso o ferito.
5. Se molti abitano nel medesimo luogo.
6. Se un solo tenga la casa ed affitti camere.
7. Di chi riceve nelle loro case scolari o altre persone.
8. Se siasi gittato col disegno di nuocere.
9. Proibizioni di tener cose pendenti che possono cadere e nuocere.
10. Se una cosa tenuta appesa cada è faccia qualche male.
11. Tegole cadute da un tetto.

1. **C**olui che abita in una casa o come proprietario o come inquilino, o in altra maniera, è tenuto al danno che può cagionare quel che si gitta, o si versa da qualche luogo di questa casa, sia di giorno, sia di notte. E deve reintegrare chi avrà sofferto il danno, tanto se avesse egli stesso gittato qualche cosa, quanto se l'avesse gittata alcuno della sua famiglia o de' suoi

servi, anche in sua assenza o senza sua saputa (a).

„ (a) *Prætor ait de his qui ejecerint, vel effuderint: Unde in eum locum quo vulgo iter fiet, vel in quo confistitur, dejectum vel effusum quid erit, quantum ex ea re datum datum factumve erit, in eum qui ibi habitaverit, in duplum judicium dabo. l. 1. ff. de his qui effud. vel dejec. Habitator suam suorumque culpam præstare debet. l. 6. §. 2. eod. Inciente domino. D. l. 1. Labeo ait locum habere hoc edictum, si interdiu dejectum sit, non nocte: sed quibusdam locis & nocte iter fit. l. 6. §. 1. eod. V. gli articoli seguenti.*

2. Il divieto di gittare robe o versar acqua, riguardando la sicurezza de' luoghi ove possa prodursi danno, non è limitato alle strade, alle piazze ed agli altri luoghi pubblici, ma si estende a tutt' i luoghi ove questa inavvertenza può recar danno (b).

„ (b) *Summa cum utilitate id prætorem edixisse, nemo est qui neget. Publice enim utile est, sine metu & periculo per itinera commeari. Parvi autem interesse debet, utrum publicus locus sit, an vero privatus, dummodo per eum vulgo iter fiat: quia iter facientibus prospicitur, non publicis viis studetur. Semper enim ea loca, per quæ vulgo iter solet fieri, eandem securitatem debent habere. l. 1. §. 1. & 2. ff. de his qui effud. vel dejec. In eum locum quo vulgo iter fit, vel in quo confistitur. D. l. 1.*

3. Oltre al risarcimento del danno cagionato dalla cosa gittata o versata, chi abita in quella casa sarà condannato all' emenda stabilita dal magistrato della polizia (c), o pure a quella, che sarà ordinata dai giudici ordinarij, secondo le circostanze.

„ (c) *In duplum judicium dabo. l. 1. ff. de his qui effud. vel dejec.*

4. Se la cosa gittata uccida o ferisca qualcuno, dovrà procedersi criminalmente contro l' autore di tal disordine; il quale oltre all' emenda ci-

civile de' danni cagionati, dovrà soggiacere ad una pena criminale, secondo la qualità del fatto. Alla quale emenda de' danni, e ad altre pene, proporzionate alle circostanze, sarà tenuto il padrone o il principale inquilino della casa (a).

„ (a) Si eo istu homo liber petisse dicetur, quinquaginta aureorum iudicium dabo: si viver, nocitunque ei esse dicetur, quantum ob eam rem æquum iudici videbitur, eum cum quo agetur condemnari, tanti iudicium dabo.
„ l. 1. ff. de his qui effud. vel dejec.

5. Se molti abitino in comune in quel luogo da dove è stata gittata roba o versata acqua, ciascuno di essi sarà tenuto in solido all'emenda del danno accaduto; purchè però non potesse venirsi in cognizione del padrone, o de' subalterni, che avessero cagionato questo danno. Ma se si tratti di un'abitazione separata, ciascuno deve solo essere responsabile delle cose cadute dal suo appartamento (b).

„ (b) Si plures in eodem coenaculo habitent, unde dejectum est, in quemvis hæc actio dabitur: cum sane impossibile est scire quis deiecisset, vel effudisset; & quidem in solidum. l. 2. & l. 3. ff. de his qui effud. vel dejec. Si vero plures, diviso inter se coenaculo habitent, actio in eum solum datur, qui inhabitat eam partem, unde effusum est, l. 5. eod. V. l' art. seguente.

6. Sebbene il proprietario o il principale inquilino di una casa non ne occupi che una piccola porzione; nulladimeno se egli affitti camere, o vi alloggi qualche amico, sarà tenuto del fatto di tutti coloro, che ha ricevuti in casa. Ma se si sapesse il luogo preciso da dove è stata gittata una cosa, si potrà agire tanto contro chi abita in questo luogo particolare, quanto contro il padre o l'inquilino principale della ca-

sa (a), e questi secondi avranno l'azione contro il primo.

„ (a) Idem erit dicendum & si quis amicis suis modica
 „ hospitola distribuerit. Nam & si quis cœnaculariam
 „ exercens ipse maximam partem cœnaculi habebat, so-
 „ lus tenebitur. Sed etsi hospitalia habeat, solus tene-
 „ bitur. Sed quis si cœnaculariam exercens modicum si-
 „ bi hospitium retinuerit, residuum locaverit pluribus,
 „ omnes tenebuntur, quasi in hoc cœnaculo habitantes
 „ unde dejectum effusumve est. Interdum tamen (quod
 „ sine captione actoris fiat) oportebit prætorem, æqui-
 „ tate motum, in eum potius dare actionem, ex cujus
 „ cubiculo vel exedra dejectum est, licet plures in eo-
 „ dem cœnaculo habitent. Quod si ex mediano cœnaculi
 „ quid dejectum sit, verius est omnes teneri. l. 5. §. 1.
 „ §. 2. ff. de his qui effud. vel dejes. Vedi l'articolo pre-
 „ cedente. (1)

7. I maestri di scuola, gli artefici ed altri che ricevono in casa scolari, ed altre persone applicate ad imparare il commercio, o qualche arte, o qualche manifattura, sono tenuti del fatto di tutte queste persone (b).

„ (b) Si horrearius aliquid dejecerit, vel effuderit, aut
 „ conductor apothecæ, vel qui in hoc dumtaxat condu-
 „ ctum locum habet, ut ubi opus faciat vel doceat, in
 „ factum actioni locus est, etiam si quis operantium de-
 „ jecerit vel effuderit, vel si quis discipulum. l. 3. ff. 5.
 „ §. de his qui effud. vel dejes.

8. Tutti gli articoli precedenti s'intendono di ciò ch'è stato gittato o versato per inavvertenza e senza dolo. Che se vi fosse dolo, l'ingiuria, il delitto, il danno sarebbero puniti con tutto ri-

go-

(1) Il governo della polizia s'indirizza a coloro, che tengono le case, perchè si considerano come abitanti che sono al pubblico risponsabili delle persone che ricevono in casa, per ciò che riguarda in fatto di cui qui si tratta.

gore, secondo la qualità del fatto e le circostanze (a).

„ (a) Interdum injuriæ appellatione damnum culpa datum significatur, ut in lege Aquilia dicere solemus. l. 1. ff. de injur.

9. Se in un tetto, in una finestra o altrove stia pendente qualche cosa, che cadendo possa cagionare male o danno, colui che tiene questo luogo sarà condannato ad un'emenda economica da stabilirsi dalla polizia, o da' tribunali ordinarij secondo le circostanze; quand'anche la cosa non fosse caduta, o fosse stata messa in quel luogo da un altro; poichè interessa il ben pubblico che si camminino senza pericolo e senza essere esposto ad accidenti di tal natura (b).

„ (b) Prætor ait: *Ne quis in suggrunda protectore, supra eum locum quo vulgo iter fiet, in eo quo consistetur, id positum habeat, cuius casus nocere cui possit. Qui adversus ea fecerit, in eum solidorum decem in factum iudicium dabo.* l. 5. §. 6. ff. de his qui effud. vel dejec. Hæc edictum superioris portio est: consequens etenim fuit prætorem etiam in hunc casum prospicere, ut si quid in his partibus ædium periculose positum esset, non noceret. D. l. 5. §. 7. Ait prætor, *ne quis in suggrunda protectore.* Hæc verba, *Ne quis*, ad omnes pertinent, vel inquilinos, vel dominos ædium, sive inhabitent, sive non, habent tamen aliquid expositum his locis. D. l. 5. §. 8. Positum habere etiam is recte videtur, qui ipse quidem non posuit, verum ab alio positum patitur. Quare si servus posuerit, dominus autem positum patitur, non noxali iudicio dominus, sed suo nomine tenebitur. D. l. 5. §. 10. Prætor ait, *cuius casus nocere possit.* Ex his verbis manifestatur non omne quidquid positum est, sed quidquid sic positum est ut nocere possit. D. l. 5. §. 11.

10. Se la cosa tenuta pendente venga a cadere e cagioni qualche male, chi abita nella casa sarà tenuto al danno, oltre la pena in cui sarebbe in-

corso anche nel caso, che non fosse seguito alcun male (a).

„ (a) Coercetur autem qui positum habuit, sive nocuit
 „ id quod positum erat, sive non nocuit. *l. 5. §. 11. ff.*
 „ *de his qui effud. vel dei.*

II. Se per solo effetto di una tempesta cadano tegole da un tetto che fosse in buono stato, il danno che può avvenirne è un caso fortuito, a cui il proprietario o l'inquilino non è tenuto. Ma se il tetto fosse in cattivo stato, colui che dovesse provvedervi, potrà esser tenuto al danno accaduto, secondo le circostanze (b).

„ (b) Servius quoque putat, si ex ædibus promissoris
 „ vento tegulæ defectæ damnum vicino dederint, ita eum
 „ teneri, si ædificii vitio id acciderit, non si violentia
 „ ventorum, vel qua alia ratione, quæ vim habet divi-
 „ nam. Labeo & ratione adjicit: quod si hoc non ad-
 „ mittatur, iniquum erit; quod enim tam firmum ædifi-
 „ cium est, ut fluminis, aut maris, aut ruinæ, aut in-
 „ cendii, aut terræ motus vim sustinere possit? *l. 24. l.*
 „ *43. ff. damn. inf. (1)*

S E-

(1) Quantunque le leggi citate su questo articolo parlino nel caso di un vicino il quale avesse prese le sue misure per prevenire il pericolo, tuttavolta non sarebbe egli giusto che un proprietario o inquilino fosse punito di una negligenza che fosse andata congiunta ad un tale accidente? *V. Deuteron. c. 22. 8.*

SEZIONE II.

De' danni cagionati dagli animali.

Il vincolo fondamentale che riunisce gli uomini in società, non solo vieta loro di offendere per se medesimi i loro simili, ma li obbliga ancora a tenere tutte le cose loro in tale stato, che nessuno possa esserne offeso nella persona, nè danneggiato nella roba. Da quì nasce l'obbligo di custodire i propri animali in maniera, che non possano essi deteriore o danneggiare i beni altrui.

Il danno più frequente cagionato dagli animali è quello, che fanno le bestie di campagna, quando pascolano in luoghi o pure in tempj, ne quali non si deve pascolare. Siccome la materia appartenente a questa sorte di danni è regolata dalle nostre consuetudini locali diversamente da quello che lo era dal dritto romano, così noi inseriremo in questa azione solamente alcune regole generali comunemente ricevute, senza far parola di ciò che il dritto romano dispone diversamente dalle nostre consuetudini, e neppure parleremo a fondo di queste consuetudini medesime. Per esempio, nel diritto romano non era lecito di fermare il bestiame trovato a far danno (1). Ma alcune nostre consuetudini permettono di arre-

(1) L. 39. §. 1. ff. *ad lege Aquil.*

restarlo, e di tenerlo per qualche tempo in prova del danno dato, e condannano alla emenda del danno il padrone o il custode del bestiame ancorchè il danno sia stato cagionato da animali fuggiti dagl'occhi del custode.

S O M M A R I O.

1. Il padrone degli animali è tenuto al danno da essi cagionato.
2. Emenda.
3. Altro danno diverso da quello del pascolo.
4. Il bestiame trovato a far danno non deve offendersi.
5. Del padrone, che non può trattenere il suo cavallo o altra bestia.
6. Bovi che cozzano.
7. De' cavalli che mordano, o s'inalberano.
8. Cani mordaci.
9. Bestie feroci.
10. Bestia che fa danno perchè è stata aizzata da un uomo.
11. O perchè è stata incitata da un'altra bestia.
12. Bestia che uccide un'altra bestia altrui.

1. Se un bestiame custodito o scappato pascoli in un luogo in cui il suo padrone non avesse diritto, o in un tempo in cui il pascolo non fosse permesso, sarà il padrone tenuto al danno che il suo bestiame avrà cagionato (a).

„ (a) Si quadrupes pauperiem fecisse dicatur, actio ex „ lege duodecim tabularum descendit. l. 1. ff. si quadr. „ paup. fec. dic.

„ De his quæ per injuriam depasta contendis, ex sen- „ ten.

„tencia legis Aquiliæ agere minime prohiberis. l. ult. c.
 „de leg. Aquil. Si quid ex ea re damnum cepit, habet
 „proprias actiones. l. 93. §. 1. ff. ad leg. Aquil. Vedi
 „Exod. 2. 5.

2. Se si faccia pascolar il bestiame in un luogo non soggetto al pascolo, o in un tempo che il pascolo deve cessare, il padrone o il custode del bestiame non solo sarà tenuto al danno, ma sarà eziandio condannato ad una multa che il fatto potrà meritare, secondo le circostanze (a).

„(a) Si quis ovium vel equarum greges in saltus rei
 „dominicæ alienus immiserit, fisco illico vindicentur.
 „l. 1. C. de fund. & salt. rei dom. Insignis autoritas tua,
 „hac conditione a publicis pratis ac amœnis pascuis animalia militum prohiberi præcipiat, ut universi cognoscant, de emolumentis eorum, tuique officii facultatibus, duodecim libras auri fisci commodis exhibendas, si quisquam posthac memorata prata mutilare tentaverit.
 „Non mitiore decernenda pœna, si etiam prata privatorum Antiochenorum fuerint devastata. l. 2. C. de pasc. publ. & privat. l. ult. eod.

3. Se il bestiame custodito, o non custodito, faccia qualche altro danno diverso da quel che si fa pascolando, come se rompa o danneggi alberi, il padrone o il custode ne sarà tenuto, e sarà condannato anche ad un'emenda se vi ha luogo (b).

„(b) Si quid ex ea re damnum cepit, habet proprias
 „actiones. l. 39. §. 1. ff. ad leg. Aquil.

4. Chi avrà sorpreso nel suo podere il bestiame di un altro a pascere o a fare altro danno, non può venire a fatti che nuocano al bestiame, nè cacciarlo via diversamente da quel che farebbe se fosse suo. E se cagiona qualche danno a questo bestiame, dovrà ripararlo (c).

„(c) Quintus Mutius scribit: equa cum in alieno pasceretur in cogendo, quod prægnans erat, eiecit. Quærebatur dominus ejus possetne cum eo qui coegisset lege Aquilia agere, quia equam ejiciendo ruperat. Si
 „per-

„ percussisset, aut consulto vehementius egisset, visum
 „ est agere posse. Pomponius, quavis alienum pecus
 „ in agro suo quis deprehendisset, sic illud expellere de-
 „ bet, quomodo si suum deprehendisset: quoniam si quid
 „ ex ea re damnum cepit, habet proprias actiones. Ita-
 „ que qui pecus alienum in agro suo deprehenderit, non
 „ iure id includit; nec agere illud aliter debet quam ut
 „ supra diximus, quasi suum sed vel abigere debet sine
 „ damno, vel admonere dominum ut suum recipiat. l. 39.
 „ ff. ad leg. Aquil.

5. Chi possiede o maneggia animali, sarà tenu-
 to ad ogni altro danno che può essere da quelli
 cagionato quando possa o debba prevenire il ma-
 le. Così un mulattiere, un carrettiere o altro
 vetturino, che non ha la forza o l'abilità di fre-
 nare un cavallo vivace, o una mula stizzosa, sa-
 rà tenuto al danno che ne avverrà; poichè non
 dovea intraprendere ciò che non sapeva o non
 poteva fare. Così, colui che per aver carico trop-
 po un cavallo o altra bestia, o per non aver
 evitato un passo pericoloso, o per qualche altra
 colpa, dia causa ad una caduta che arreca danno
 a qualche passeggero, sarà responsabile di que-
 sto fatto. Ed in tutti questi casi, colui che avrà
 sofferto il danno, avrà l'azione contro questo
 vetturino o contro il suo commissionante (a).

„ (a) Mulionem quoque, si per imperitiam impetum
 „ mularum retinere non potuerit, si eæ alienum homi-
 „ nem obtriverint, vulgo dicitur culpæ nomine teneri.
 „ Idem dicitur, & si propter infirmitatem sustinere mu-
 „ larum impetum non potuerit. Nec videtur iniquum si
 „ infirmitas culpæ adnumeretur; cum affectare quisque
 „ non debeat in quo vel intelligit, vel intelligere debet,
 „ infirmitatem suam alii periculosam futuram. Idem ju-
 „ ris est in persona ejus qui impetum equi, quo vehe-
 „ batur, propter imperitiam vel infirmitatem, retinere
 „ non poterit. l. 8. §. 1. ff. ad leg. Aquil. Si propter loci
 „ iniquitatem, aut propter culpam mulionis, aut si plus
 „ justo onerata quadrupes, in aliquem onus everterit; hæc
 „ actio

„ actio cessabit , damnumque injuriæ agetur l. 1. §. 4. ff. si
 „ quadr. paup. fec. dic.

6. Se un bue abbia il costume di cozzare , e ferisca qualcheduno , o cagioni altro danno , il padrone che non lo avrà rinchiuso o raffrenato o non avrà dato avviso in maniera che si potesse evitarlo , sarà tenuto al male che ne avverrà (a).

„ (a) Quidam boves vendidit , ea lege uti daret experiundos : postea dedit experiundos ; emptoris servus in experiundo percussus ab altero bove cornu est . Quærebatur , num venditor emptori damnum præstare deberet ? Respondi , si emptor boves emptos haberet , non debere præstare ; sed si non haberet emptos , tum , si culpa hominis factum esset ut a bove feriretur , non debere præstari ; si vitio bovis , debere l. 52. §. 3. ff. ad leg. Aquil. V. Exod. 21. 2936.

7. Quelli che hanno cavalli o muli che mordono o s'inalberano , debbono avvertirne gli altri , o farli custodire . per prevenire le occasioni del pericolo : altrimenti sono tenuti al danno che ne potrebbe avvenire (b).

„ (b) Itaque , ut Servius scribit , tunc hæc actio locum habet , cum commota feritate nocuit quadrupes . Puta si æquus calcitrosus calce percusserit , aut bos cornu petere solitus , petierit , aut mula propter nimiam ferociam l. 1. §. 4. ff. si quadr. paup. fec. dic. Agalo cum in tabernam equum deduceret , mulam equus olfecit , mula calcem rejecit , & crus Agalonis fregit . Confulebatur possetne cum domino mulæ agi , quod ea pauperiem fecisset ? respondi posse l. ult. eod. Si cum equum permulisset quis , vel palpatu est , & calce eum percussit , erit actioni locus l. 1. §. 7. eod. (1).

8. Se

(1) Conviene avvertire su questo ultimo testo di non imputare facilmente al padrone di un cavallo o di altra bestia , gli accidenti che possono esser cagionati dall' imprudenza di coloro a' quali accadono . Così , per esempio , se una persona la quale ignora che un cavallo tira calci , gli si avvicini troppo senza necessità , e gli metta la mano sulla groppa , stando a tiro di un calcio , questa

8. Se un cane che ha il vizio di mordere non sia raffrenato, o se scappi per mancanza di buona custodia e ferisca qualcheduno, il suo padrone sarà tenuto al male che cagiona; e ciò con più ragione se fosse un cane che si dovesse tener in catena, e che non fosse messo fuor di stato di nuocere a quelli, che potrebbero avvicinarsi per inavvertenza (a).

„ (a) Sed & si canis, cum duceretur ab aliquo, asperitate sua evaserit, & alicui damnum dederit, si contineri firmitus ab alio poterat, vel si per eum locum induci non debuit, hæc actio cessabit, & tenebitur qui carnem tenebat. l. 1. §. 5. ff. si quadr. paup. fec. dic. Si quis aliquem evitans, magistratum forte, in taberna proxima se immisisset, ibi a cane feroce læsus esset, non posse agi canis nomine, quidam putant: at si solutus fuisset, contra l. 2. §. 1. eod.

9. Coloro che tengono bestie feroci, come leoni, tigri, orsi ed altre simili, debbono tenerle in guisa che non possano nuocere; e saranno responsabili dei danni avvenuti per difetto di buona custodia (1).

10. Se

sta è una imprudenza; poichè non dovea fidarsi. E questa imprudenza può cagionare un calcio di un cavallo in circostanze, in cui nulla debba essere imputato al suo padrone.

(1) Questa è una conseguenza dell' articolo precedente. In bestis autem, propter naturalem feritatem, hæc actio locum non habet. Et ideo, si ursus fugit, & sic nocuit, non potest quondam dominus conveniri, quia desinit dominus esse, ubi fera evasit. Et ideo, & si eum occidi, meum corpus est. l. 1. §. 10. ff. si quadr. paup. fec. dic.

Per render giusta l' impunità del padrone di quest' orso, bisognerebbe supporre che fosse scappato senza di lui colpa; come se taluno per malizia l' avesse messo in libertà, senza che si potesse nulla imputare al padrone: poichè se fosse scappato per sua colpa, l' equità e l' inter-

10. Se un cane o altro animale morda o faccia qualche altro danno soltanto perchè è stato provocato o aizzato, chi avrà dato causa al male avvenuto, dovrà ripararlo, e se l'ha sofferto egli stesso, deve imputarselo (a).

„ (a) Item, cum eo qui canem irritaverat, & effecerat
 „ ut aliquem morderet, quamvis eum non tenuit, Pro-
 „ culus respondit, Aquilæ actionem esse. l. 11. §. 5. ff.
 „ ad leg. Aquil. l. 1. §. 6. ff. si quadr. paup. fec. dic. v. d.
 „ l. §. 7.

11. Se la bestia che ha cagionato il danno fosse stata provocata da altra bestia, il padrone di questa ne sarà tenuto (b).

„ (b) Et si alia quadrupes aliam concitavit, ut dam-
 „ num daret ejus quæ concitavit nomine, agendum erit.
 „ l. 1. §. 8. ff. si quadr. paup. fec. dic. v. d. l. §. 7.

12. Se due montoni o due buoi, appartenenti a due padroni, si azzuffino, e l'uno ammazzi l'altro, il padrone del bue o del montone, che sarà stato il primo a percuotere sarà tenuto a risarcire al padrone della bestia morta il danno patito, o pure a cedergli la bestia che ha cagionato questo danno (c).

„ (c) Cum arietes vel boves commisissent, & alter al-
 „ terum occidit, Quintus Mutius distinxit: ut si quidem
 „ is periisset qui aggressus erat, cessaret actio: si is qui
 „ non provocaverat, competeret actio. Quamobrem, eum
 „ tibi aut noxam sarcire, aut in noxam debere oportere
 „ l. 1. §. 11. ff. si quadr. paup. fec. dic.

S E-

teresse pubblico richiederebbero ch'ei fosse risponsabile di una colpa di tal conseguenza. E siccome profitta dell'uso che può farsi di questa bestia, essendone il padrone, e siccome può anche rivendicarla, avendola acquistata o a prezzo di danaro, o colla sua industria, ed avendo impiegato tempo e cura per ricavarne qualche profitto, così deve esserne risponsabile.

S E Z I O N E III.

*Del danno che può avvenire dalla caduta di un
edifizio o di qualche nuovo lavoro.*

Essendo in questa materia la nostra usanza diversa dalla disposizione del diritto romano, e non osservando noi la regola, la quale voleva che quegli, il cui edifizio poteva esser danneggiato dalla caduta di un altro, ch'era in pericolo di rovinare, fosse messo in possesso di questo fondo vicino, se il proprietario non gli dava sicurezza pel danno ch'era da temere (1), si è procurato perciò di adattare alla nostra usanza le regole del diritto romano, secondo che possono applicarvisi.

S O M M A R I O.

1. *Intimazione di demolire o di puntellare.*
2. *Permissione del giudice di provvedere al pericolo.*
3. *Danni ed interessi contra il proprietario negligente.*
4. *Se l'edifizio cada prima della denunzia.*
5. *Degli ornamenti superflui nell'edifizio abbattuto dalla caduta di un altro.*

6. *Ca-*

(1) Si intra diem a Prætorē constituendum non cavetur, in possessionem ejus rei mirtendus est l. 4. §. 1. ff. de damn. inf.

6. Caduta per un caso fortuito, dopo la denunzia.
7. Se la casa che minaccia rovina, appartenga a molti padroni.
8. Nuova opera vietata.
9. Nuova opera che si ha diritto di fare, quantunque dannosa.
10. Opera che non si può fare in pregiudizio del vicino.
11. Non si può cambiare l'antico corso delle acque.
12. Proibizioni d'innovare.
13. Innovazioni in un luogo pubblico.

Se un edificio è in pericolo di rovinare il proprietario della casa o di altro fondo vicino, vedendo il suo in pericolo di esser danneggiato dalla caduta dell'altro, può fare un'intimazione a quello che n'è il padrone acciò lo demolisca o lo ripari, in guisa che faccia cessare il pericolo (a); ed essendo questo un male futuro che può accadere ad ogni istante, e che bisogna prevenire, se il padrone non vi dia sollecito riparo, vi sarà provveduto secondo le regole seguenti.

„ (a) *Damnum infectum est damnum nondum factum, quod futurum veremur l. 2. ff. de damn. inf. Hoc editum prospicit damno nondum facto l. 7. §. 1. eod. Prætor ait: damni infecti suo nomine promitti, alieno satisfdari, iubebo. D. l. 7. Res damni infecti celeritatem desiderat, & periculosa dilatio l. 1. eod. Hoc editum prospicit damno nondum facto l. 7. §. 1. eod. l. 2. eod.*

1. Se dopo l'intimazione giudiziale, il proprietario dell'edificio, la cui caduta può nuocere al vicino, trascuri di provvedervi, colui che ve-

de il suo fondo in pericolo per la rovina dell'altro, può domandare per provvisione, che gli sia permesso di far egli medesimo ciò che i periti giudicheranno necessario per prevenire la caduta di quest'edifizio, o con puntellarlo o con demolirlo, se bisogna; e gli sarà dal proprietario rimborsata la spesa che avrà fatta (a).

„ (a) Eum cui ita non cavebitur, in possessionem ejus
 „ rei cujus nomine ut caveatur postulabitur, ire; & cum
 „ justa causa esse videbitur, etiam possidere jubebo l. 7.
 „ ff. de damn. inf. Cassius scribit, eum qui damni infecti
 „ stipulatus est, propter metum ruinæ ea edificia quo-
 „ rum nomine sibi cavit, fulsit, impensas ejus rei ex sti-
 „ pulatu consequi posse l. 28. eod. l. 25. §. 34. eod.

3. Se nel tempo della tardanza del proprietario, condannato o eccitato a demolire o a puntellare il suo edifizio, avvenga la caduta, sarà egli tenuto ai danni ed interessi secondo le circostanze (b).

„ (b) In eum qui neque caverit, neque in possessione
 „ esse, neque possidere passus erit, iudicium dabo, ut
 „ tantum præstet, quantum præstare eum oporteret, si
 „ de ea re ex decreto meo, ejusve cujus de ea re juris-
 „ dictio fuit, quæ mea est, cautum fuisset l. 7. ff. de dan.
 „ inf. In hac stipulatione venit quanti ea res erit l. 18.
 „ eod. In eadem causa est detrimentum quoque propter
 „ emigrationem inquilinorum, quod ex justo metu factum
 „ est. D. l. 28. Sed etsi conducere hospitium nemo velit
 „ propter vitium ædium, idem erit dicendum l. 29.
 „ eod. (1).

4. Se

(1) Se pel pericolo della caduta di questo edifizio, e pel danno che la caduta seguita ha potuto cagionare ad una casa vicina, il proprietario o gl' inquilini di questa casa sieno stati costretti a lasciare la loro abitazione, e questa stessa casa sia o caduta o pure renduta inhabitabile, il proprietario dell'edifizio caduto sarà egli tenuto non solo a' danni ed interessi della caduta, o alle deteriorazioni di questa casa, ma eziandio all'indennizzazione della per-

4. Se l'edifizio cada prima che vi fosse la denunzia al proprietario, non sarà questi tenuto al danno se voglia abbandonare il suolo e i materiali; e non sarà neppure obbligato in questo caso di levar via questi materiali; perchè colui che ha sofferto il danno deve imputar a se stesso di non aver a suo tempo provveduto al pericolo che poteva conoscere. Ma se questo proprietario vuol ripigliarsi i suoi materiali o ritenere il suolo, sarà tenuto a tutto il danno cagionato dalla caduta del suo edifizio, quantunque non vi fosse denunzia precedente alla caduta; e sarà eziandio tenuto in questo caso a levar via non solo i materiali che possono servire, ma ancora tutto l'inutile (a).

„ (a) Unicuique licet damni infecti nomine rem dere-
linquere l. 10. §. 1. ff. de neg. gest.

„ Evenit ut nonnunquam damno dato nulla nobis com-
pe-

perdita di queste pigioni? E tutte queste indennizzazioni faranno dovute in qualunque caso, senza distinzioni delle diverse circostanze che possono esservi? E se accadesse, per esempio, che il proprietario della casa che minacciava rovina fosse in una lunga assenza, o non avendo il mezzo di riparare la casa, nè di puntellarla, avesse risposto all'intimazione che, non potendo soddisfarvi, pregava il suo vicino ch'era una persona ricca, di puntellare egli medesimo quest'edifizio, o di farvi le riparazioni necessarie, offerendogli per sicurtà l'ipoteca sulla casa stessa, e questo vicino non volendo farne niente, fosse caduta la casa; non sarebbe giusto in tali circostanze minorare l'indennizzazione, o anche discargarne questo proprietario. Ma se si suppone un proprietario ricco e negligente, il quale intimato di puntellare il suo edifizio, l'abbia lasciato cadere sulla casa di un vicino povero; questa negligenza non dovrà forse esser punita con una intera indennizzazione, e colla perdita dell'edifizio, ed anche della pigione?

„ petat actio, non interposita antea cautione: veluti,
 „ si vicini ædes ruinolæ ceciderint. Adeo ut plerisque
 „ placuerit, nec cogi quidem eum posse ut rudera tol-
 „ lat, si modo omnia quæ jaceant, pro derelicto habeat
 „ l. 6. ff. de damn. inf. Hoc edictum prospicit damno
 „ nondum facto, cum cæteræ actiones ad damna quæ con-
 „ tingerunt sarcienda pertineant, ut in legis Aquiliæ actio-
 „ ne, & aliis. De damno vero facto, nihil edicto cave-
 „ tur. Cum enim animalia quæ noxam commiserunt,
 „ non ultra nos soleant onerare, quam ut noxa ea de-
 „ damus: multo magis ea quæ anima carent, ultra nos
 „ non deberent onerare: præsertim cum res quidem ani-
 „ males, quæ damnum dederint ipsæ extent: ædes autem
 „ si ruina sua damnum dederunt, desierint extare: un-
 „ de quaritur, si antequam caveretur, ædes dederunt,
 „ neque dominus rudera velit egerere, eaque derelinquat,
 „ an sit aliqua adversus eum actio? & Julianus consul-
 „ tus, si priusquam damni infecti stipulatio interpone-
 „ retur, ædes vitiosæ corruissent, quid facere debet is
 „ in cujus ædes rudera decidissent, ut damnum sarcire-
 „ tur: respondit, si dominus ædium quæ ruerunt, vel-
 „ let tollere, non aliter permittendum, quam ut omnia,
 „ id est, et quæ inutilia essent auferret: nec solum de
 „ futuro, sed & de præterito damno cavere eum debe-
 „ re. Quod si dominus ædium quæ deciderunt, nihil fe-
 „ cit, interdctum reddendum ei, in cujus ædes rudera
 „ decidissent, per quod vicinus compelleretur, aut tollere,
 „ aut totas ædes pro derelicto habere l. 7. §. 1. & 2. ff.
 „ eod. V. gli articoli 4 e 5 della sez. 2. del titolo degli
 „ obblighi che si formano per i casi fortuiti.

5. Se per la caduta di un edificio il quale ne
 avesse abbattuto un altro, avessero luogo i dan-
 ni e gl'interessi, e se nella casa che la rovina di
 questo edificio avesse abbattuta, vi fossero pittu-
 re, sculture o altri ornamenti di solo piacere,
 non si farebbe una stima esatta delle cose di que-
 sta natura, il cui uso superfluo non deve com-
 prendersi in una tal perdita. Ma questa stima si
 farebbe moderatamente con equità e senza rigor
 di giustizia, secondo la qualità del fatto che aves-
 se dato causa al danno, secondo quella delle per-

sione, e secondo le altre circostanze che potesse-
ro richiederlo (a).

„ (a) Ex damni infecti stipulatione non oportet infini-
„ tam vel immoderatam æstimationem fieri, ut puta ob
„ testoria, & ob picturas: licet enim in hæc magna er-
„ rogatio facta est; attamen ex damni infecti stipulatione
„ moderatam æstimationem faciendam: quia honestus mo-
„ dus servandus est, non immoderata cujusque luxuria sub-
„ sequenda l. 40. ff. de damn. inf. (1).

6. Se una casa che minaccia rovina, e per la
quale il vicino ha fatta la denunzia, sia poi di-
strutta per un caso fortuito, come da una inon-
dazione, o dalla violenza de' venti; e la sua
caduta abbatta la casa vicina, il proprietario del-
la casa la cui caduta ha danneggiata l'altra, non
sarà tenuto a questo caso fortuito, purchè l'inon-
dazione o il vento non l'abbia abbattuta solo a
causa del cattivo stato in cui si trovava (b).

„ (b) Idem ait: si damni infecti ædium mearum no-
„ mine tibi promiserò, deinde hæc ædes vi tempestatis
„ in tua edificia ceciderint, eaque diruerint, nihil ex ea
„ stipulatione præstari, quia nullum damnum vitio mearum
„ ædium tibi contigit: nisi forte ita vitiosæ meæ ædes
„ fuerint, ut qualibet vel minima tempestate ruerint l. 24.
„ §. 10. ff. de damn. inf.

7. Se-

(1) Fa d'uopo osservare la differenza tra questo caso
e quello dell' articolo 4. della sezione 4. delle servitù, in
cui quegli che abbatte il muro comune per renderlo suf-
ficiente all' uso delle servitù, non deve nulla pel valore
delle pitture che il suo vicino aveva su questo muro;
poichè nel caso di questo articolo 4. ogni proprietario ha
diritto di demolire e rifare il muro comune, secondo
che richiede l' uso della servitù, e non deve per conse-
guenza verun danno ed interesse; e colui che avesse fatte
queste spese superflue, deve solo incolpar se stesso di aver-
le esposte ad un tale avvenimento. Qui al contrario l'
edifizio del vicino, caduto per sua colpa ha abbattuto l'
altro.

7. Se l'edifizio che colla sua caduta ha cagionato qualche danno appartenga a molti padroni, questi non ne saranno tenuti in solido, ma ognuno a proporzione della parte che aveva nell'edifizio medesimo (a).

„ (a) Si plurium sint ædes quæ damnosæ imminent, „ utrum adversus unumquemque dominorum in solidum „ actio competit, an in partem? & scribit Julianus quod „ & Sabinus probat, pro dominicis partibus conveniri eos „ oportere l. 40. §. 3. ff. de damn. inf. l. 5. §. 1. eod.

8. Quelli che fanno qualche nuova opera, cioè che fanno qualche cambiamento nello stato de' luoghi (b) sia ne' poderi urbani o rustici, sia in luoghi particolari o pubblici, debbono adattarli in maniera che non offendano in niente il diritto delle altre persone interessate al cambiamento che pretendono fare (c); poichè sebbene in casa propria possano farsi i cambiamenti di cui si ha bisogno, e sovente ancora quelli che incomodano le altre persone, come spiegherassi nell'articolo seguente; tuttavia non si possono far quelli che un altro può aver il diritto d'impedire.

„ (b) Opus novum facere videtur qui, aut ædificando, „ aut detrahendo aliquid, pristinam faciem operis mutat „ l. 1. §. 11. ff. de oper. nov. nunt.

„ (c) Sic debet meliorem suum agrum facere, ne vi- „ cinis deteriozem faciat l. 1. §. 4. ff. de aqua & aq. plu- „ arc. Prodesse sibi unusquisque, dum alii non nocet, non „ prohibetur. D. l. §. 11.

Quindi sebbene si possa alzare la propria casa, e con ciò pregiudicare alla veduta del vicino, colui nondimeno ch'è soggetto alla servitù di non alzare il suo edifizio, non ha più questa libertà, finchè la servitù può avere il suo uso (1).

Così

(1) V. l'artic. 9. della sez. 2. delle servitù, e l'articolo 2. della sez. 6. del medesimo titolo.

Così colui che per una sorgente che avesse nel suo podere, o per un ruscello che traversasse il suo fondo, potesse lasciarne libero lo scolo per quel luogo da cui naturalmente scorre; avrebbe perduta questa libertà pel diritto di un vicino, che potesse prendere quest'acqua con un corso regolato in un certo luogo (1). Se poi in questi casi il proprietario di un fondo vi faccia qualche innovazione che nuoce o al vicino, o anche ad altri che hanno fondi separati dal suo, ma che avessero diritto d'impedirlo; sarà tenuto a rimetter le cose nel primiero stato, ed a riparare il danno che la sua intrapresa avrà potuto cagionare (a).

„ (a) Quem in locum nuntiatum est ne quid operis novi
 „ fieret qua de re agitur, quod in eo loco „ antequam
 „ nuntiatio missa fieret, aut in ea causa esset ut remitti
 „ deberet, factum est, id restituas *l. 20. ff. de op. nov.*
 „ *nunt.* Quod si ita restitutum non erit, quanti ea res
 „ erit, tantum pecuniam dabit *l. 21. §. 4. eod.* Non so-
 „ lum proximo vicino, sed etiam superiori opus facienti
 „ nuntiare opus novum potero. Nam & servitutes quæ-
 „ dam intervenientibus mediis locis, vel publicis, vel
 „ privatis esse possunt *l. 8. eod.* Sive autem intra oppi-
 „ da, sive extra oppida, in villis vel egris opus novum
 „ fiat, nuntiatio ex hoc edicto locum habet, sive in pri-
 „ vato, sive in publico opus fiat. *D. l. 1. §. 14. eod.*

9. Colui che facendo una innovazione nel suo fondo si prevale del suo diritto, senza offendere nè la legge, nè la consuetudine, nè il titolo, nè il possesso, che potessero renderlo soggetto a' suoi vicini, non è tenuto al danno che po-
 sa-

(1) V. l'artic. 5. della sez. delle servitù, e l'artic. 4. della sez. 4. del medesimo titolo.

trà loro avvenirne. Purchè però non facesse questo cambiamento soltanto per nuocere agli altri, senza suo vantaggio; poichè in questo caso sarebbe una malizia che almeno per un principio di equità non si dovrebbe permettere. Ma se l'opera gli fosse utile, come se facesse nel suo podero una riparazione lecita, per difenderlo contro le inondazioni di un torrente o di un fiume, e vi rimanesse più esposto il fondo vicino, o ne ricevesse qualche altro incomodo, non sarà tenuto ad alcun danno. Così colui, che scavando nel suo fondo per trovarvi acqua, facesse mancar quella di un pozzo o di una sorgente del suo vicino, non ne sarebbe tenuto (a); poichè in questi casi e in altri simili, tali avvenimenti son casi fortuiti, ed effetti naturali dello stato, in cui chi fa i cambiamenti ha avuto diritto di mettere le cose; e non è il suo fatto che cagiona il danno.

„ (a) Marcellus scribit cum eo qui in suo fodiens, vi-
 „ cini fontem avertit, nihil posse agi: nec dolo actio-
 „ nem. Et sane non debet habere, si non animo vicino
 „ nocendi, sed suum agrum meliorem faciendi, id fecit.
 „ L. 1. §. 12. ff. de aq. & aq. pluv. arc. l. 21. eod. In do-
 „ mo mea puteum aperio, quo aperto venæ putei tui
 „ præcisæ sunt; an tenear? ait Trebatius non teneri me
 „ damni infecti: neque enim existimari operis mei vitio
 „ damnum tibi dari, in ea re in qua jure meo usus sum
 „ l. 24. §. 12. ff. de damn. inf. V. l'artic. 6. della sez. 2.
 „ delle servitù. Idem Labeo ait: si vicinus flumen, tor-
 „ rentem averterit, ne aqua ad eum perveniat, & hoc
 „ modo sit effectum ut vicino noceatur, agi cum eo a-
 „ quæ pluviae arcendæ non posse: *Aquam enim arcere*, hoc
 „ esse curare ne influat. Quæ sententia verior est, si
 „ modo non hoc animo fecit, ut tibi noceat, sed ne si-
 „ bi noceat l. 2. §. 9. ff. de ac. & aq. pluv. arc. Neque
 „ malitiis indulgendum est l. 23. ff. de rei vind.

10. Se l'innovazione che un proprietario fa nel suo fondo, offendesse qualche legge o qualche con-

consuetudine, o se fosse un'intrapresa contro un titolo o contro un possesso in pregiudizio di un vicino che potesse soffrirne qualche danno, potrebbe costrui impedirlo, e pretendere anche di essere risarcito de' danni e degl'interessi che ne avesse sofferto. Quindi colui che scavando nel suo fondo, oltrepassa la giusta distanza, e mette in pericolo i fondamenti dell'edifizio del suo vicino, è tenuto all'emenda del danno (a).

„ (a) Si tam alte fodiam in meo ut paries tuus stare non possit, damni infecti stipulatio committetur. l. 124.
„ §. 12. ff. de damn. inf.

11. Se le acque delle pioggie o altre abbiano il loro corso da un fondo ad un altro, regolato o dalla natura del luogo o da qualche stabilimento o da un titolo o da un antico possesso, i proprietari di questi fondi non possono niente innovare in questo antico corso. Quindi colui che ha il fondo dalla parte superiore non può cangiare il corso dell'acqua, o con deviarlo, o con renderlo più rapido, o con farvi altre innovazioni, in pregiudizio del padrone del fondo inferiore. Questi poi che ha il fondo dalla parte di sotto, non può neppure impedire che il suo fondo non riceva l'acqua che deve ricevere nel modo stabilito (1). Ma i cambiamenti che naturalmente accadono senza il fatto degli uomini, e che cagionano qualche perdita ad uno de' vicini, profitandone l'altro, debbono essere o sofferti o riparati, secondo le regole spiegate nel titolo seguente (b).

„ (b) In summa tria sunt per quæ inferior locus superio-
„ ri

(1) V. gli art. 5. e 6. della sez. 1. del titolo seguente.

„ ri servit, lex, natura loci, vetustas, quæ semper pro
 „ lege habetur, minuendarum litium causa l. 2. ff. de aq.
 „ pluv. arc. Item sciendum est, hanc actionem vel supe-
 „ riori adversus inferiorem competere, ne aquam quæ na-
 „ tura fluat, opere facto, inhibeat per suum agrum de-
 „ currere, & inferiori adversus superiorem, ne aliter
 „ aquam mittat, quam fluere natura solet l. 1. §. 13. eod.
 „ Toties locum habet (hæc actio) quoties manufacto
 „ opere agro aqua nocitura est; id est, cum quis manu
 „ fecerit quo aliter fluere, quam natura soleret, si for-
 „ te immittendo eam aut majorem fecerit, aut citatio-
 „ rem, aut vehementiorem, aut si comprimendo redun-
 „ dare effecit l. 1. §. 1. ff. de aq. & aq. pluv. arc. Quod
 „ si natura aqua noceret, ea actione non continetur D.
 „ §. 1. in f. Idem aiunt si aqua naturaliter decurrat,
 „ aquæ pluvix actionem cessare. Quod si opere facto
 „ aqua aut in superiorem partem repellitur, aut in in-
 „ feriolem derivatur, aquæ pluvix arcendæ actionem
 „ competere l. 1. §. 10. ff. de aq. & aq. pluv. arc.

12. Colui che pretende che un'innovazione da un'altra intrapresa gli rechi pregiudizio, deve indirizzarsi al giudice, il quale potrà proibire di cominciare il lavoro, o di continuare ciò che si è cominciato, fino a che sia giudicato se l'innovazione debba o no esser permessa. Gl'impedimenti poi possono essere ordinati per provvisione, sul solo piano della nuova intrapresa, se se vi sia dubbio che possa nuocere (a).

„ (a) Hoc edicto permittitur, ut, sive jure, sive in-
 „ juria opus fieret, per nuntiationem inhiaberetur, dein-
 „ de remitteretur prohibitio hactenus, quatenus prohi-
 „ bendi jus is qui nuntiasset, non haberet l. 1. ff. de oper.
 „ nov. nunt.

13. Le innovazioni ne' luoghi pubblici son vietate con più ragione di quelle che si fanno ne' luoghi privati; e sono di più punite con multe, e con altre pene, secondo la qualità del fatto e secondo le circostanze (b).

„ (b) Nuntiatio ex hoc edicto locum habet, sive in pri-
 „ vato, sive in publico opus fiat l. 1. §. 14. ff. de oper.
 „ nov.

„ nov. nunt. Publici juris tuendi gratia l. d. i. §. 16. Nun-
 „ tiamus autem . . . si quid contra leges , effictave prin-
 „ cipium , quæ ad modum ædificiorum facta sunt , fiet ,
 „ vel in sacro , vel in loco religioso , vel in publico , ri-
 „ pave fluminis , quibus ex causis & interdicta proponun-
 „ tur . D. l. §. 17.

SEZIONE IV.

*Delle altre specie di danni cagionati per
 semplici colpe . **

* Ved. su questa materia la sezione 2. del Tit. de-
 gl' Interessi , danni ed interessi .

SOMMARIO.

1. Danni cagionati per colpe senza dolo .
2. Difetto di consegna .
3. Danno cagionato da un fatto innocente .
4. Precauzione ne' lavori e fatiche che possono pro-
 durre qualche danno .
5. Ignoranza di ciò che devesi sapere .
6. Incendj .
7. Danno cagionato per evitare un pericolo .
8. Danno che si può impedire .
9. Danno avvenuto per un caso fortuito , preceden-
 te da qualche fatto che ne dà occasione .
10. Danno cagionato per un caso fortuito , precedu-
 to da una colpa .

1. **T**utta le perdite e tutt'i danni, che posso-
 sono accadere pel fatto di qualche persona , sia
 per imprudenza , per leggierezza , per ignoranza
 di

di ciò che si deve sapere, sia per altre simili colpe levissime, debbono esser riparati da quello, la cui imprudenza o altra colpa ci ha dato luogo; poichè sempre ha commessa una ingiustizia; sebbene non abbia avuta intenzione di nuocere. Così quegli che imprudentemente giocando al pallone in un luogo dove potesse asservi pericolo per i passeggiere, venga a ferire qualcheuno, sarà tenuto al male che avra cagionato (a).

„ (a) Interdum injuriæ appellatione damnum culpa datum significatur, ut in lege Aquilia dicere solemus l. 1. ff. de injur. Injuriam autem sic accipere nos oportet, non quemadmodum circa injuriarum actionem, contumeliam quamdam; sed quod non jure factum est, hoc est contra jus. . . . Igitur injuriam hic damnum accipimus culpa datum, etiam ab eo qui nocere noluit. l. 5. §. 1. ff. ad l. Aquil. Si per lufum a jaculantibus servus fuerit occisus, Aquiliæ locus est l. 6. §. ult. eod. Nam lufus quoque noxius in culpa est l. 10. eod. In lege Aquilia & levissima culpa ven. l. 44. eod.

2. Il mancar di adempire ad un obbligo è altresì una colpa, che può dare occasione a' danni ed interessi a' quali si sarà tenuto. Così un venditore che è in mora di consegnare ciò che ha venduto, un depositario che differisce di restituire il deposito, un erede che ritiene un legato, tutti quelli, che avendo in lor potere una cosa che debbono consegnare, ricusano o differiscono il farlo, son tenuti non solo a' danni ed interessi che il lor ritardo avrà potuto cagionare, ma eziandio al valore stesso della cosa, se perisca dopo che saranno stati in mora di restituirla, quand' anche avvenisse per un caso fortuito; poichè questo avvenimento poteva non accadere tra le

le mani del padrone, o avrebbe egli potuto disporre della cosa, prima che perisse (a).

„(a) Quod te mihi dare oporteat, si id postea perierit quam per te factum erit quominus id mihi dares, tum fore id detrimentum constat. l. 5. ff. de reb. cred.
 „V. l'art. 17. della sez. 2. e l'art. 3. della sez. 7. del contratto di vendita; e l'art. 10. della sez. 3. del deposito.

3. Se avvenga qualche danno per una conseguenza, non prevista di un fatto innocente, senza che possa esserne incolpato l'autore di questo fatto, non sarà costui tenuto ad una tal conseguenza; poichè tale avvenimento deve aver qualche altra causa, unita a questo fatto, come l'imprudenza del danneggiato, o qualche caso fortuito; ed a questa imprudenza, o a questo caso fortuito deve essere imputato il danno, Così, per esempio, se taluno vada a traversare un giuoco pubblico del pallone, mentre che si giuoca, e la palla di già tirata venga a ferirlo, il fatto innocente di colui che ha spinta la palla, non lo rende responsabile di un avvenimento che si può imputare o all'imprudenza di colui al quale è accaduto, se non poteva ignorare che questo era un giuoco di pallone, o ad un caso fortuito, se gli era ignoto questo giuoco, e non si potesse tacciar d'imprudenza il giuocatore (b).

„(b) Si, cum alii in campo jacularentur, servus per eum locum transierit, Aquilia cessat. Quia non debuit per campum jaculatorum iter intempestive facere l. 9. §. ult. ff. ad leg. Aquil.

„Item, Mela scribit: si, cum pila quidam luderent, vehementius quis pila percussa in tonforis manus eam dejecerit, & sic servi quem tonfor radebat, gula sit præcisa adjecto cultello, in quocumque eorum culpa sit, eum lege Aquilia teneri. Proculus, in tonfore esse culpam. Et sane, si ibi tondebat ubi ex consuetudine ludebatur, vel ubi transitus frequens erat, est quod

„ei

„ ei imputetur. Quamvis nec illud male dicatur, si in
 „ loco periculoso fellam habenti tonfori se quis com-
 „ miserit, ipsum de se queri debere *l. 11. eod. V. l'ar-*
 „ tic. 9.

4. Quelli che fanno qualche lavoro o fatica, che può produrre danno ad altre persone, ne saranno tenuti, se non abbiano usato le precauzioni necessarie per prevenirlo. Così i muratori, i falegnami ed altri, i quali con macchine sollevano materiali in alto; quelli che dalla cima di un albero recidono e gattano a basso i rami, debbono avvertir le persone che il loro lavoro potrebbe mettere in pericolo; e se nol fanno in tempo, saran tenuti al danno che ne avverrà, ed anche alle altre pene, secondo le circostanze. Così i cacciatori o altri che fanno fossi nelle strade, o in altri luoghi senza averne il diritto, saranno risponsabili del danno che ne potrà seguire. (a)

„ (a) Si putator ex arbore ramum cum dejecerit, vel
 „ machinarius, hominem prætereuntem occidit, ita tene-
 „ tur, si is in publicum decadat, nec i le proclamavit; ut
 „ casus ejus evitari posset. Sed Mutius etiam dixit, si
 „ in privato idem accedisset, posse de culpa agi. Cul-
 „ pam autem esse, quod cum a diligente provideri pote-
 „ rit, non esset provisum, aut tum denuntiatum esset,
 „ cum periculum evitari non possit. Secundum quam ra-
 „ tionem non multum refert per publicum, an per pri-
 „ vatum iter fieret: cum plerumque per privata loca vul-
 „ go iter fiat. Quod si nullum iter erit dolum duntaxat
 „ præstare debet, ne immitet in eum quem viderit tran-
 „ seuntem. Nam culpa ab eo exigenda non est: cum di-
 „ vinare non potuerit, an per eum locum aliquis transi-
 „ turus sit *l. 31. ff. ad leg. Aquil.* Præterea si fossam fe-
 „ ceris in silva publica, & bos meus in eam inciderit,
 „ agere possum hoc interdicto, quia in publico factum
 „ est *l. 7. §. 8. ff. quod vi aut clam.* Qui foveas urforum,
 „ cervorumque capiendorum causa faciunt, si in itine-
 „ ribus fecerunt, eoque aliquid decedit, factumque dete-
 „ rius est, lege Aquilia obligati sunt. At si in aliis lo-
 „ cis

„ cis ubi fieri solent, fecerunt, nihil tenentur. l. 28. ff.
 „ ad leg. Aquil.

5. Convien mettere nel numero de' danni cagionati da colpe, quelli che avvengono per l'ignoranza delle cose che si debbono sapere. Così quando un artigiano, per non saper quello che appartiene alla sua professione, faccia un errore che cagioni qualche danno, ne sarà tenuto. Così, se accada che un carrettiere avendo mal situate le pietre sopra una carretta, la caduta di una pietra cagioni qualche male, egli ne sarà risponsabile (a).

„ (a) Celsus etiam imperitiam culpæ adnumerandam libro octavo Digestorum scripsit. Si quis vitulos pascendos, vel sarcendum quid polendumve conduxit, culpam præstare eum debere, & quod imperitia peccavit, culpam esse; quippe ut artifex conduxit l. 9. §. 5. ff. locati.

„ Imperitia quoque culpæ adnumeratur. Veluti si medicus ideo servum tuum occiderit, quia male eum securit, aut perperam ei medicamentum dederit §. 7. inst. de leg. Aquil. l. 7. §. ult. l. 8. ff. ad leg. Aquil. Si ex plauastro lapis ceciderit, & quid ruperit vel fregerit, Aquiliæ actione plaustrarium teneri placet; si male composuit lapides, & ideo lapsi sunt l. 27. §. 33. eod. V. l'artic. 5. della sez. 2.

6. Gl'incendj quasi sempre sono cagionati da qualche colpa, o almeno da trascuraggine o imprudenza; e chiunque per una colpa anche leggiera avrà cagionato un incendio, è obbligato a ripararne le conseguenze (b).

„ (b) Plerumque incendia culpa fiunt inhabitantium l. 3. §. 1. ff. de of. pras. vig. Qui ædes acervumve fremen-
 „ ti juxta domum positum combusserit, vinculus, verberatus, igni necari jubetur, si modo sciens prudensque id commiserit: si vero casu, id est negligentia, aut non xam sarcire jubetur, aut si minus idoneus sit, lævius castigatur l. 9. ff. de incend. In lege Aquilia & levissima culpa venit l. 42. ff. ad leg. Aquil. Si fornacarius servus coloni ad fornacem obdormisset, & villa
 „ fue-

„ fuerit exusta: Neratius scribit, ex locato conventum
 „ præstare debere, si negligens in eligendis ministeriis
 „ fuit. Cæterum si alius negligenter ignem subjecerit for-
 „ naci, alius negligenter custodierit: an tenebitur, qui
 „ subjecerit? Nam qui custodit nihil fecit: qui recte
 „ ignem subiecit, non peccavit. Quid ergo illi? puto
 „ utilem competere actionem, tam in eum, qui ad for-
 „ nacem obdormivit, quam in eum qui negligenter custo-
 „ diit. Nec quisquam dixerit in eo qui obdormivit, rem
 „ eum humanum passum; cum deberet vel ignem extin-
 „ guere, vel ita munire, ne evagaretur l. 27. §. 9. ff. ad
 „ leg. Aquil.

7. Accade talvolta che il fatto volontario di una persona cagioni qualche danno, senza che questa sia obbligata a ripararlo. Eccone alcuni esempj. Se un colpo di vento sbalzi un naviglio sulle corde dell'ancore di un altro naviglio o sulle reti de' pescatorj, ed il padrone del naviglio sbalzato non abbia altra maniera per districarsi, che con recidere le corde dell'ancora e delle reti, egli potrà farlo impunemente, senza essere obbligato a riparare questo danno, il quale è derivato da una positiva necessità. Lo stesso deve dirsi di coloro, che in mezzo ad un incendio, non potendo salvare una casa, alla quale si è già cominciato il fuoco, la demoliscono ad oggetto di preservare dal fuoco le altre case. Imperocchè in tutti questi avvenimenti, il danno riconosce la sua origine da un puro caso fortuito, e ciascuno deve soggiacervi per la parte sua (a).

„ (a) Item, Labeo scribit, si cum vi ventorum navis
 „ impulsa esset in funes anchorarum alterius, & nauta
 „ funes præcidisset; si nullo alio modo, nisi præcisis fu-
 „ nibus, explicare se potuit, nullam actionem dandam.
 „ Idemque Labeo & Proculus & circa retia piscatorum,
 „ in quæ navis inciderat, æstimaverunt l. 29. §. 3. ff. ad
 „ leg. Aquil.

„ Quod dicitur damnum injuria datum Aquilia perse-
 „ qui, sic erit accipiendum, ut videatur damnum inju-
 „ ria

ria datum, quod cum damno injuriam attulerit: nisi magna vi cogente fuerit factum, ut Celsus scribit circa eum qui, incendii arcendi gratia, vicinas ædes intercidit. Nam hic scribit cessare legis Aquiliæ actionem. Iusto enim metu ductus, ne ad se ignis perveniret, vicinas ædes intercidit. Et si pervenit ignis, si ante extinctus est, existimat legis Aquiliæ actionem cessare l. 49. §. 1. eod. v. l. 3. §. 7. ff. de incend. l. 7. §. 4. ff. quod vi ant clam. V. l'artic. 5. della sez. 2. degli interessi. (1)

8. Chiunque è obbligato ad impedire un danno; e potendolo impedire, non lo fa, deve, secondo le circostanze, esserne condannato all' emenda. Così un padrone, che vede un danno cagionato da un suo familiare, se è in suo potere d' impedirlo, e non lo impedisce, ne sarà responsabile (a).

„ (a) Quoties, sciente domino, servus vulnerat, vel occidit, Aquilia dominum teneri dubium non est. Scientiam hic pro patientia accipimus, ut qui prohibere potuit, teneatur si non fecerit l. 44. §. 1. & l. 45. ff. ad leg. Aquil. l. 4. C. de nox. act.

9. Quando segue qualche perdita o qualche danno per un caso fortuito, ed il fatto di qualche persona che vi si trova frammischiata, sia stato o la causa o l'occasione di questo avvenimento, dalla qualità del fatto, e dalla connessione che può avere con quel ch'è avvenuto, deve si giudicare se questa persona ne debba essere responsabile.

(1) Non si è messo in questo articolo, rapporto al caso dell' incendio, l' esempio che dà questa legge, di un particolare che abbatte la casa vicina alla sua, poichè questa licenza suppone una necessità pel bene pubblico, di cui un particolare non deve essere il giudice. Ma in questo caso vi si provvede dal magistrato della Polizia, o dalla moltitudine, che vedendo il pericolo, ha diritto di provvedervi.

sponsabile, o se ne debba essere discaricata. Quindi nel caso del primo e del quarto articolo di questa sezione l'avvenimento è imputato a quello, per il di cui fatto è seguito qualche danno. Così, al contrario, nel caso dell'articolo 3 e dell'articolo 7. l'avvenimento non gliè imputato (2). Ecco in altro caso, diverso da quelli riportati in tutti i suddetti articoli. Se una persona che maneggia gli affari di un altro senza sua saputa, o un tutore o un curatore o altro amministratore; avendo ricevuto una somma di danaro per la persona i di cui affari erano nelle sue mani, tenesse riserbato questo danaro per qualche tempo, senza farne impiego, potendo anche pagar debiti che la sua amministrazione l'obbligasse a pagare o ad altri creditori, o a se stesso, se fosse in questo numero, ed intanto avvenga che questo danaro sia rubato, o perisca per un incendio, o si diminuisca in valore delle specie; tal perdita potrebbe cadere su di questa persona, se non vi fosse stato alcun motivo di conservare questo danaro, e se per sua colpa non si fosse impiegato, o con prenderlo per suo pagamento, o con pagarlo ad altri creditori, o con farne altri usi, ne' quali la perdita potrebbe riguardar le persone, dalle quali fosse stato ricevuto il danaro, qualora qualche causa ne avesse fatto differir l'impiego. Il che dipenderebbe dalla qualità della condotta che questa persona avesse tenuta, e dalle altre circostanze che potreb-
bero

(2) V. gli articoli 1. c. 3. 4. e 7. di questa sez.

bero o obbligare o esentare dall' essere risponsabile di questa perdita (a).

„ (a) Debitor meus, qui mihi quinquaginta debebat, decessit. Hujus hereditatis curationem fulcepi, & impendi decem: deinde redacta ex venditione rei hereditariae centum in arca reposui: hæc sine culpa mea perierunt; quaesitum est an ab herede, qui quandoque extitisset: vel creditam pecuniam quinquaginta petere possim, vel decem quæ impendi? Julianus scribit, in eo verti quaestionem ut animadvertamus, an justam causam habuerim deponendorum centum: nam si debuerim & mihi & cæteris hereditariis creditoribus solvere, periculum non solum sexaginta, sed & reliquorum quadraginta (millium) me præstaturum: decem tamen, quæ impenderim retenturum. Id est sola nonaginta restituenda. Si vero justa causa fuerit, propter quam integra centum custodirentur, veluti periculum erat, ne prædia in publicum committerentur, ne poena trajectitiæ pecuniæ augetur, aut ex compromisso committeretur, non solum decem quæ in hereditaria negotia impenderim, sed etiam quinquaginta quæ mihi debita sunt, ab herede me consequi posse l. 13. ff. de neg. gest.

„ Si quis in stipulam suam vel spinam, comburendæ ejus causa, ignem immiserit, & ulterius evagatus, & progressus ignis alienam fegetem, vel vineam læserit: requiramus, num imperitia ejus aut negligentia id accidit. Nam si die ventoso id fecit, culpæ reus est. Nam & qui occasionem præstat, damnum fecisse videtur. In eodem crimine est & qui non observabit ne ignis longius procederet. At si omnia quæ oportuit observaverit, vel subita vis venti longius ignem produxit, caret culpa l. 30. §. 3. ff. ad leg. Aquil. (1).

10. Se

(1) Non si è messo in questo articolo il caso rapportato in questa legge 30. §. 3. ff. ad leg. Aquil., la quale vuole che se colui il quale fa bruciare la sua stoppia, avesse prese le precauzioni necessarie, non sia tenuto all' incendio accaduto per un vento improvviso. Poichè sembra che questo avvenimento doveva esser preveduto, e che potevasi anche prevenire collo svellere quella stoppia che poteva attaccare colla messe vicina, o anche col differire un tal incendio fin dopo la raccolta. Sembra pari-

10. Se il caso fortuito sia accaduto in conseguenza d'un fatto illecito, e ne avvenga qualche danno, quegli il cui fatto vi ha dato luogo, ne sarà tenuto, e ciò con più ragione che se il caso fortuito fosse la conseguenza di una semplice imprudenza, come nel caso dell'articolo quarto. Per esempio: un creditore senza mandato del giudice, ma di propria autorità prende un pegno dalle mani del suo debitore, che ricusa darlo, se questo pegno perisce per un caso fortuito, la perdita va a conto del creditore (a).

„ (a) Qui ratiaro crediderat, cum ad diem pecunia non
 „ solveretur, ratem in flumine sua autoritate detinuit:
 „ postea flumen crevit, & ratem abstulit: si invito ratia-
 „ rio retinuilset, ejus periculo tamen fuisse, respondit l.
 „ 30. ff. de pign. act.

T.M.

mente che in simili casi, ne' quali non può uno impegnarsi, senza prendere le necessarie precauzioni, per prevenire il danno che altre persone ne potrebbero soffrire, debba o astenersi da ciò che può cagionar danno, o rispondere dell'evento, se vi si esponga. La legge divina eziandio sembra in questo caso obbligare indistintamente quello che ha messo il fuoco a riparare il danno che ne farà seguito. Si egressus ignis invenerit spinas, & comprehenderit acervos frugum, sive stantes legeres in agris, reddet damnum qui ignem succenderit. Exod. 12. 6.

T I T O L O V.

*Degli obblighi che si formano per un caso
fortuito.*

In questo titolo si ragionerà di un'altra specie di obblighi involontarij, prodotti unicamente da casi fortuiti tutti quegli accidenti, che, indipendentemente dalla volontà di coloro che ne sono la causa, producono profitto oppure danno. Quindi il ritrovamento di un tesoro, o la perdita di una borsa sono casi fortuiti di questa specie.

I casi fortuiti accadono per il fatto dell'uomo, come un furto, un incendio: oppure per un effetto della volontà divina, o per il corso ordinario della natura, come un colpo di fulmine, un naufragio, un'inondazione: o finalmente per un misto di accidenti naturali e del fatto dell'uomo, come un incendio cagionato dal fieno, per esser stato riposto nel fienile prima di essere ben seccato.

Bisogna poi distinguere due sorti di casi fortuiti fra quelli, che sono cagionati dal fatto dell'uomo. L'una è quando sono essi accompagnati da qualche colpa; come sarebbe se taluno giocando al pallone in una strada pubblica, offendesse qualche passaggiero. L'altra specie è de' casi fortuiti affatto innocenti, come se un giocatore di pallone offenda una persona, che è imprudentemente passata per mezzo del giuoco.

Quando il caso fortuito nasce in seguito di

N 3

qual

qualche colpa, colui ch'è stato causa o occasione del caso fortuito, deve riparare il danno che n'è seguito; ed allora la sua obbligazione è piuttosto l'effetto della sua colpa, che del caso fortuito; il che forma una parte dell'argomento del titolo precedente. In questo titolo si ragionerà solamente degli obblighi, i quali non riconoscono altra causa, che il caso fortuito. I casi fortuiti, non imputabili a colpa, possono avere diversi effetti, relativamente agli obblighi. Talora non producono alcun obbligo. Per esempio; se un venditore si è obbligato alla consegna della cosa venduta dentro un dato tempo, e se questa cosa perisca prima che sia maturato il tempo della consegna, essa perisce a danno del compratore medesimo, il quale non può esentarsi dal pagare il prezzo convenuto (1). Talvolta il caso fortuito minora un obbligo già contratto, come nel caso di un affittuale, che ha sofferto un danno notabile per una carestia, una grandine, una gelata (2). Talora il caso fortuito non minora punto l'obbligo; come quando ha taluno preso denaro in prestito, se lo perde per un furto, un incendio o altro caso fortuito, egli non lascia di esser obbligato alla restituzione nella stessa maniera, che se avesse impiegato utilmente il denaro (3). Finalmente vi sono alcuni casi fortuiti, i quali producono alcune obbligazioni fra due per-

(1) V. l'articolo 22. della sezione 12. delle vendite.

(2) V. l'articolo 4. e seguenti della sezione 5. della locazione.

(3) V. l'articolo 2. della sezione 3. del mutuo.

persone; e di questi effetti del caso fortuito si ragionerà nel titolo presente; giacchè gli altri hanno luogo nelle loro materie rispettive.

Quando si parla in questo titolo delle obbligazioni che nascono da' casi fortuiti, non vi comprendiamo quella infinità di obbligazioni, che la volontà divina impone agli uomini con quella sorte di accidenti, che ci obbligano a soccorrerci reciprocamente secondo le circostanze di questi accidenti medesimi; come sarebbe di prestar aiuto a chi è caduto, di soccorrere co' nostri beni una persona che ha perduti i suoi, e mille altri casi di questa natura. Si parla solamente di quelle obbligazioni, che sono di tal natura, che le leggi civili costringono coloro che vi si trovano, ad adempirle. Ciò si capirà da' varj esempj, che saranno riferiti nella sezione prima, la quale sarà composta di questi diversi esempj, per spiegare come si formano le obbligazioni di questa natura. Nella sezione seconda si ragionerà in particolare delle conseguenze di tali obbligazioni.

SEZIONE I.

Come si formano gli obblighi prodotti da' casi fortuiti.

SOMMARIO.

1. *Di chi trova una cosa perduta.*
2. *Di ciò che da un' inondazione è stato lasciato in un fondo.*
3. *Di ciò che si gitta in mare nel pericolo di naufragio.*
4. *Provvisione di viveri in un pericolo comune.*
5. *Come possa ripararsi il cambiamento de' luoghi, avvenuto per un caso fortuito.*
6. *Se il cambiamento non o riparabile.*
7. *Miscuglio di cose di molte persone.*
8. *Si può nel fondo altrui andare in cerca della roba propria.*
9. *Obblighi scambievoli, o non scambievoli.*
10. *Perdite e guadagni senza obblighi.*
11. *Diversi effetti de' casi fortuiti per le conseguenze delle perdite.*

1. **C**hi trova una cosa perduta deve restituirla al padrone, se sappia a chi appartiene o se possa saperlo; e se la ritiene senza disegno di restituirla, o senza procurare di scoprire il padrone, commette un furto (a).

„ (a) Qui alienum quid jacens, lucri faciendi causa
 „ stulit, furti obstringitur, sive scit cujus sit, sive igno-
 „ ravit. Nihil enim ad furtum minuendum facit, quod cu-

„ jus sit, ignoret l. 42. §. 4. ff. de furt. Si jacens tulit non
 „ ut lucratur, sed redditurus ei cujus fuit, non tenetur
 „ furti D. §. l. 7. (1).

2. Se un' inondazione abbatta una casa, e ne trasporti i materiali o i mobili in qualche podere, il proprietario o possessore di questo podere è obbligato a darvi l'ingresso al padrone di questa, ed a prestare la pazienza acciò possa questi portar via quel che l'inondazione vi ha lasciato. Lo stesso sarebbe di un battello o di altra cosa, trasportata dalla forza dell'acqua (a).

„ (a) Si ratis delata sit vi fluminis in agrum alterius,
 „ posse eum conveniri ad exhibendum, Neratius scribit
 „ l. 5. §. 4. ff. ad exhib. V. gli articoli 3., 4. e 5. della
 „ sez. 2.

3. Se in un pericolo di naufragio siasi stato nella necessità di gittare una parte del carico, per salvare il resto, i padroni de' bagagli o delle merci, che si sono salvate, son obbligati a concorrere per la parte loro nella perdita di ciò ch'è stato gittato per l'interesse comune (b), se-

„ (b) Lege Rhodia cavetur, ut si levandæ navis gratia
 „ jactus mercium factus est, omnium contributione far-
 „ cia-

(1) Non videbis bovem fratris tui, aut ovem errantem, & præteribis: sed reduces fratri tuo, etiam si non est propinquus frater tuus, nec nosti eum: duces in domum tuam, & erunt apud te quandiu querat ea frater tuus, & recipiat. Similiter facies de asino, & de vestimento, & de omni re fratris tui, quæ perierit: si inveneris eam, ne negligas quasi alienam. Deuter. 22. 1. Levit. 6. 2.

Gli obblighi di colui che trová una cosa, e di colui al quale appartiene, saranno spiegati negli articoli 1. e 2. della sez. 2.

Non bisogna mettere i tesori nel numero delle cose perdute; poichè chiamasi tesoro soltanto quello ch'essendo stato nascosto, non trova più padrone. V. riguardo a' tesori l'art. 7. della sez. 2. del possesso.

„ciatur, quod pro omnibus datum est l. 1. ff. de leg. Rhod.
 „de jactu. V. l'artic. 6. ed i seguenti della sez. 2.

condo le regole, spiegate nella seguente sezione.

4. Se in un viaggio di mare o in altra occasione simile, in cui possono incontrarsi molte persone, vengano a mancare le provvisioni de' viveri, ed alcuno tra loro abbia cibarie particolarmente riserbate, ma che non sia possibile altronde averne per gli altri, la provvisione di questo tale divien comune a tutti (a).

„(a) Cibaria si quando defecerint in navigatione, quod
 „quisque habet in commune confertur l. 2. §. 1. in f. ff.
 „de leg. Rhod. V. l'artic. 8. della sez. 2:

5. Se un caso fortuito faccia un cambiamento nello stato di alcuni luoghi in danno di alcuno, e sia giusto rimetter le cose nel primiero stato, questo avvenimento obbliga quelli, presso i quali dovrà esser fatto il lavoro, a lasciarne la libertà a colui che soffre il danno, o a farlo essi medesimi o a contribuirvi, se ne sieno tenuti. Per esempio: se un fiume, il quale traversa i fondi di diverse persone, risalga in quelli che sono nella parte superiore per l'ammasso delle immondizie che seco porta, o per qualche altro ostacolo, coloro che ne soffriranno il danno o l'incomodo, potranno obbligare il proprietario del fondo dove il corso dell'acqua ha cessato di esser libero, a permettere che le cose sieno rimesse nel primiero stato, o a mettervele esso medesimo, o a contribuirvi secondo che potrà esserne tenuto. E se avvengano altri cambiamenti simili che debbansi riparare, per la medesima equità, quelli che ne soffrono qualche perdita,

pos-

possono rimettere le cose nello stato in cui erano. Poichè sebbene questi cambiamenti avvengano naturalmente, ed anche senza il fatto degli uomini; tuttavolta se vi si possa provvedere quando son accaduti, coloro che soffrono tali perdite, non debbono esser privati de' rimedj legali e possibili, purchè ristabilendo le cose, non arrechino nocumento o danno (a).

„ (a) Apud Namulam relatum est, si aqua fluens iter suum stercore obstruxerit, & ex reſtagnatione superiori agro noceat, posse cum inferiore agi, ut fiat purgari. Hanc enim actionem non tantum de operibus esse utilem manu factis, verum etiam in omnibus quæ non secundum voluntatem sint. Labeo contra Namulam probat: ait enim naturam agri ipsam a se mutari posse; & ideo, cum per se natura agri fuerit mutata, æquo animo unumquemque ferre debere, siue melior, siue deterior ejus conditio facta sit. Idcirco, etsi terræ moru aut tempeſtatis magnitudine, soli causa mutata sit, neminem cogi posse ut fiat in pristinam loci conditionem redigi. Sed nos etiam in hunc casum æquitatem admiramus l. 2. §. 6. ff. de aqua & aq. plu. arc. V. D. l. §. 5. V. l'artic. seguente.

Ma se il cambiamento fosse di tal natura che non fosse giusto il rimetter le cose nel primiero stato come se un' inondazione avendo distaccati macigni da un fondo, li evesse trasportati in un altro, ed avesse con ciò renduto l'uno de' fondi migliore di quel ch'era, con danno dell'altro, quest'avvenimento (ch'è un puro effetto della volontà divina) avendo cambiata la faccia de' luoghi, ha parimente cambiato i dominj de' proprietarj di questi fondi; e niuno potrebbe far nuovi cambiamenti nel fondo altrui, senza il consenso del padrone, nè potrebbe far nel suo ciò che non offende i diritti de' vicini.

6. Se il cambiamento de' luoghi, avvenuto per
un

un caso fortuito, sia irreparabile, la perdita o il guadagno che ne segue, riguarda coloro a' quali l'avvenimento sarà stato utile o dannoso, senza che l'uno sia obbligato di risarcire il danno dell'altro. Per esempio: se un fiume lasci insensibilmente un lato, e si estenda verso l'altro, quel che toglie ad uno è perduto per lui, e quel che lascia all'altro aumenta il suo fondo (a).

„ (a) Si fluvius paulatim ita auferat, ut alteri parti
 „ applicet, id alluvionis jure ei quæritur, cujus fundo
 „ accrescit *l. 1. C. de alluv.* Quod per alluvionem agro
 „ tuo flumen adjecit, jure gentium tibi acquiritur. Est
 „ autem alluvio incrementum latens. Per alluvionem
 „ autem id videtur adjici, quod ita paulatim adjicitur,
 „ ut intelligi non possit, quantum quoquo temporis mo-
 „ mento adjiciatur §. 20. *inst. de rer. divis.*

O se un fiume cangia letto, i luoghi che occupa col suo nuovo corso, saran perduti per coloro che n'erano padroni; ed i vicini dell'antico letto potranno profittare di ciò che si troverà aggiunto a' loro fondi (b) senza che si formi alcun obbligo tra quelli che guadagnano e quelli che perdono, poichè l'uno non acquista quel che l'altro perde; e quelli che han perduto i loro fondi non hanno alcun diritto al letto abbandonato, che l'acqua occupava; ma debbono soffrire un avvenimento di cui non v'ha altra causa che la volontà divina la quale toglie loro il possesso (c).

„ (b) Quod si naturali alveo in universum derelicto ad
 „ aliam partem fluere cœperit, prior quidem alveus eo-
 „ rum est qui prope ripam ejus prædia possident, pro
 „ modo scilicet latitudinis cujusque ægri, quæ prope ri-
 „ pam sit §. 23. *eod.*

„ (c) Cum per se natura agri fuerit mutata, æquo ani-
 „ mo unumquemque ferre debere, sive melior, sive de-

„terior ejus conditio facta sit l. 2. §. 6. ff. de aqua & aq.
 „pluv. arc. V. l'art. 8. della lez. 2. del possesso.

7. Quando avviene che di due o più cose che appartengono a diversi padroni, se ne faccia, contro lor voglia o senza loro saputa, un mescu-
 glio tale, che non si possa facilmente e senza
 inconveniente separarle e restituire ad ognuno la
 sua, questo tutto diviene comune a queste per-
 sone, non per indiviso, (perchè ciascuno non
 ha niente nella cosa altrui, meschiata colla sua)
 ma secondo quel che ciascuno può avere in que-
 sto tutto; e tale avvenimento forma tra loro l'ob-
 bligo o di dividere la cosa nella maniera che sa-
 rà possibile, o di farsi altrimenti giustizia pel
 valore di ciascuna delle cose che sono state con-
 fuse. Così, per esempio, se siasi fatta una mas-
 sa di due pezzi d'oro fusi insieme, e che ap-
 partenevano a due persone, o delle lane di mol-
 ti padroni siasi fatta una stoffa o in altra manie-
 ra siasi meschiate cose di diverso genere, come
 diversi metalli o liquori di varie sorti, in tal
 caso convien dividere la cosa, se possa esser di-
 visa, e darne ad ognuno la parte a proporzione
 del valore di ciò che ha nel tutto, o farne una
 stima e dividere il prezzo su questo medesimo
 piede. Ma se tal mescuoglio sia stato fatto volon-
 tariamente da' padroni delle cose, l'obbligo di que-
 sto caso si forma colla convenzione, e la massa è
 comune tra loro, secondo le condizioni ch'essi si
 sono prescritte (a).

„(a) Si duorum materiae ex voluntate dominorum con-
 „fusae sint, totum id corpus quod ex confusione fit,
 „utriusque commune est. Veluti si qui vina sua confun-
 „de-

„ derint, aut massas argenti, vel auri conflaverint. Sed
 „ etsi diversæ materiæ sint, & ob id propria species facta
 „ sit, forte ex vino & melle malsum, aut ex auro & ar-
 „ gento electrum, idem juris est. Nam & hoc casu com-
 „ munem esse speciem non dubitatur. Quod si fortuito,
 „ & non voluntate dominorum confusæ fuerint, vel
 „ ejusdem generis materiæ, vel diversæ, idem juris esse
 „ placuit §. 27. *inst. de rerum. divis.*

8. Se una persona, dopo avere messo nel fon-
 do di un altro in qualche nascondiglio danaro o
 altre cose, voglia poi ella, o i suoi eredi ripi-
 gliarci queste cose, il padrone del fondo sarà
 tenuto a lasciarle ripigliare, con ricevere un
 compenso per tale incomodo, se vi ha luogo (a).

„ (a) *Thesaurus meus in tuo fundo est, nec eum pa-*
 „ *teris me effodere . . . Labeo, ait . . . non esse ini-*
 „ *quam juranti mihi non calumnæ causâ id postulare,*
 „ *vel judicium ita dari, vel interdictum, ut, si per me*
 „ *non itetis quominus damni infecti tibi operis nomine*
 „ *caveatur, ne vim facias mihi, quominus eum thesau-*
 „ *rum effodiam, tollam, exportem l. 15. ff. ad exhib. (1).*

9. Tra gli obblighi che formansi per i casi
 fortuiti, alcuni sono reciprochi, ed obbligano
 amendue le parti, altri obbligano soltanto una
 parte. Così nel caso dell' articolo primo, se co-
 lui che ha trovata una cosa perduta, sappia chi
 n'è il padrone, e se possa subito restituirla sen-
 za spesa, l'obbligo è soltanto dalla sua parte.
 Ma se abbia fatta qualche spesa, come per affi-
 gere un cartello affin di sapere chi fosse il pa-
 drone della cosa, o per fargliela conservare, il
 padrone in questo caso deve restituirgli ciò che
 ha somministrato, ed in conseguenza l'obbligo
 è re.

(1) Ciò che fa il caso di questa legge, non è propria-
 mente un tesoro, V. l'artic. 7. della sez. 2. del possesso.

è reciproco. Così in tutti gli altri casi è facile discernere se l'obbligo sia reciproco o se nol sia (1).

10. Tutti i casi fortuiti sebbene cagionano guadagni o perdite, non formano perciò obblighi; e se, per esempio, in una tempesta un vascello spinto contro un altro venga a romperlo, tal avvenimento non forma alcun obbligo dalla parte del padrone del vascello che ha rotto l'altro; purchè non vi fosse colpa sua o delle persone di cui dovesse essere risponsabile; poichè questo è un puro effetto del caso fortuito. Talvolta ancora colui che soffre danno per un caso fortuito, che dall'altra parte arreca profitto ad un altro, non può pretendere alcun compenso, come nel caso dell'articolo sesto (a).

„ (a) Si navis tua impacta in meam scapham damnum
 „ mihi dedit, quaesitum est, quæ actio mihi competeret?
 „ Et ait Proculus, si in potestate nautarum fuit ne id
 „ accideret, & culpa eorum factum sit, lege Aquilia
 „ cum nautis agendum Sed si fune rupto, aut
 „ cum a nullo regeretur navis, incurrisset, cum do-
 „ mino agendum non esse l. 29. §. 2. ff. ad leg. Aq. d.
 „ l. §. 4.

11. Dagli articoli precedenti ne segue, che non si può fissare una regola generale la quale distingua i casi fortuiti, da cui possono nascere obblighi o scambievoli, o di una sola parte, da quelli che non portano alcuna sorte di obbligo. Ma queste differenze dipendono dalle occasioni che diversificano gli avvenimenti, e che faranno giudicare qual sia l'obbligo di ciascun di coloro,

(1) Questa è una conseguenza degli articoli precedenti.

ro, a' quali possono aver rapporto le conseguenze del caso fortuito. Perciò, quando un naviglio cade in mano de' corsari, se sia ricomperato, tutti gl'interessati vi contribuiscono a proporzione di quel che vi conservano, e formasi tra essi un obbligo comune a tutti. Ma se questi corsari non portino via se non una parte delle robe, senza toccare il resto, la perdita caderà su di quelli, le cui mercanzie e le altre cose saranno state tolte, senza che i padroni di ciò ch'è rimasto sieno obbligati ad aver parte nella loro perdita. Queste due diverse regole ne' casi fortuiti della medesima natura, dipendono da un medesimo principio comune a questi due diversi avvenimenti; cioè che la perdita riguarda unicamente il padrone della cosa perduta. Quindi è che la perdita del danaro dato per redimere il naviglio, è comune a tutti quelli che hanno interesse nella perdita del naviglio medesimo e quella delle mercanzie predate, cade su di coloro che n'erano padroni (a).

„ (a) Si navis a piratis redempta sit: Servius, Ofilius,
 „ Labeo omnes conferre debere ajunt. Quod vero Præ-
 „ dones abstulerint, eum perdere cujus fuerit, nec con-
 „ ferendum ei qui suas merces redemerit l. 3. §. 3. de leg.
 „ Rhod.

S E Z I O N E II.

*Delle conseguenze degli obblighi prodotti dai casi
fortuiti.*

S O M M A R I O.

1. *Obbligo di chi trova una cosa perduta.*
2. *Obbligo di chi ricupera la cosa perduta.*
3. *Diritto di ripigliare nel fondo di un altro quel
che un caso fortuito vi ha portato.*
4. *Conseguenza dell' articolo precedente.*
5. *Altra conseguenza.*
6. *Contribuzione per la perdita di ciò che si è git-
tato in mare per pericolo di naufragio.*
7. *Su qual piede si fa questa contribuzione.*
8. *I viveri non entrano nella contribuzione.*
9. *Mezzi per obbligare alla contribuzione.*
10. *Del danno avvenuto al naviglio.*
11. *Se a cagione del pericolo si recida l' albero
la perdita è comune.*
12. *Niuna contribuzione se il vascello perisca,*
13. *Se lo schifo del vascello perisce.*
14. *Se perisce il vascello, e resta lo schifo.*
15. *Se perdendosi il naviglio in un altro luogo,
si salvino alcune mercanzie.*
16. *Se si ricuperi quel ch'era stato gittato nel pri-
mo pericolo.*
17. *Nel caso dell' articolo precedente cessa la con-
tribuzione.*
18. *Se per aver gittate alcune mercanzie, le altre
sieno danneggiate.*

1. **C**olui che ha trovato una cosa perduta, è obbligato a conservarla ed a prender cura, per restituirla al padrone. E se non sappia a chi appartiene, deve informare per le vie possibili, facendo anche affiggere manifesti per iscoprirlo, se la cosa meriti tal cura, e se la prudenza lo richiegga (1). Quando poi la restituirà, o che sia danaro, o altra cosa, non potrà nè ritenerne una parte, nè esiger nulla (a); ma ricupererà solo quel che avrà potuto spendere, come si dirà nell'articolo seguente.

„ (a) Quid ergo, ἀπὲς, id est, *inventionis premia*,
 „ quæ dicunt, petat? Nec hic videtur furtum facere,
 „ et si non probe petat aliquid l. 43. §. 9. ff. de furtis (2).

2. Quegli cui si restituisce la cosa perduta, è per parte sua obbligato a restituir le spese fatte, o per conservarla o per fargliela pervenire; come se fosse qualche bestia smarrita, che si è dovuta nutrire, o se il trasporto della cosa da un luogo ad un altro abbia ricercata spesa, o se siansi fat-

(1) V. il testo citato sull'articolo 2. della sez. 1. e quelli che si citano sull'articolo seguente.

Solent plerique etiam hoc facere, ut libellum proponant continentem invenisse & redditurum ei qui desideraverit. Hi ergo ostendunt non furandi animo se fecisse l. 43. §. 8. ff. de furt. Quasi redditurus ei qui desiderasset, vel qui ostendisset rem suam. D. §. V. l'art. 1. della sez. 1. Si inveneris eam, ne negligas quasi alienum. Deut. 22.

(2) Quantunque colui che restituisce una cosa trovata non possa esiger nulla, se nondimeno sia una persona povera, può lecitamente ed onestamente ricevere ciò che gli sarà dato, sebbene non convenisse ad un'altra persona ricevere qualunque cosa per questa restituzione.

fatte altre spese per i manifesti affine di avvertirne il padrone. E se colui che restituisce la cosa al padrone, non l'abbia egli stesso trovata, ma abbia dato qualche cosa per riaverla dalla persona che l'aveva trovata, ricupererà il tutto (1).

3. Il proprietario di un fondo, dove siasi fermate le rovine d'un edificio caduto, o quel che una inondazione ha distaccato da un altro fondo, è obbligato a soffrire che colui il quale ha fatta questa perdita si ripigli quel che ne rimane, ed a dare perciò l'accesso necessario nel suo fondo (2), ma sotto le condizioni spiegate nell' articolo seguente.

4. Nel caso dell' articolo precedente, colui che vuol ripigliarsi i materiali del suo edificio caduto, o ciò che una inondazione avesse dal suo podere portato nel fondo altrui, è per parte sua obbligato, non solo a risarcire il danno che potrà cagionarsi al proprietario di questo fondo, quando si prenderà quel che vi si è fermato, ma deve di più riparare tutto il danno che la caduta dell' edificio o altro vi avesse cagionato (a).

„(a) Ratis vi fluminis in agrum meum delatae, non
„ ali-

(1) Hæc æquitas suggerit l. 2. §. 5. in f. ff. de aq. & aq. pluvi. arc.

(2) V. il testo citato sull' articolo 2. della sez. 1. e quelli che si citano sull' articolo seguente.

De his quæ vi fluminis importata sunt, an interdictum dari possit, quæritur? Trebatius refert, cum Tiberis abundasset, & res multas multorum in aliena ædificia detulisset, interdictum a Prætore datum ne vis fieret dominis, quominus sua tollerent, auferrent, si modo damni infecti repromittent l. 9. §. 1. ff. de damn. inf.

„ aliter potestatem tibi faciendam, quam si de præterito
 „ quoque damno mihi cavisses *l. 8. ff. de incend. l. 9. §.*
 „ 3. *ff. de damn. inf.* Alfenus quoque scribit, si ex fundo
 „ tuo crulla lapia sit in meum fundum, eamque petas,
 „ dandum in te iudicium de damno jam facto. *D. l. 9.*
 „ §. 2.

Che se voglia piuttosto non ripigliarsi nulla, non sarà tenuto a veruna cosa; poichè abbandonando al proprietario di questo fondo tutto ciò che vi si trova, non è tenuto ad un danno avvenuto pel solo effetto del caso fortuito; e basta che perda ciò che questo avvenimento gli ha tolto (1).

5. Se quegli, i cui materiali o altre cose sono state lasciate per questi casi fortuiti nel fondo di un altro, voglia ripigliarseli, sarà tenuto, oltre il danno, a togliere tutto l'inutile, ed a lasciar libero il luogo del fondo che queste cose occupavano (a).

„ (a) Nec aliter dandam actionem, quam ut omnia tol-
 „ lantur, quæ sunt protapia *l. 9. §. 2. ff. de damn. inf.*
 „ Tollere non aliter permittendum, quam ut omnia, id
 „ est, & q. æ inutilia essent, auferret *l. 7. §. ult. cod. V.*
 „ Artic. 4. della sez. 3. del titolo de' danni cagionati
 „ da colpe.

6. Quando per isgravare un naviglio in pericolo di naufragio, gettasi in mare una parte del carico e si salva il naviglio, questa perdita è comune a tutti quelli che avevano qualche cosa da perdere in tal pericolo. Quindi il padrone del naviglio, tutti quelli le cui mercanzie o altre cose sono state salvate, e quelli le mercanzie de' quali sono state gettate, avranno la lor parte

(1) V. i testo citato sull'artic. 4. della sez. 3. del titolo de' danni cagionati da colpe.

te nella perdita a proporzione di quella che avevano nel tutto. E se, per esempio, il naviglio e tutto il carico valessero centomila scudi, e quel che si è gettato ne valesse ventimila, la perdita essendo di un quinto, ciascuno contribuirà un quinto del valore di ciò che conserva, il che farà in tutto sedicimila scudi; e per questa contribuzione quelli che avevano perduto i ventimila scudi, recuperandone sedicimila, non resteranno in perdita che di un quinto, come tutti gli altri (a).

„ (a) *Lege Rhodia cavetur, ut si levandæ navis gratia jactus mercium factus est, omnium contributioe farciatur, quod pro omnibus datum est l. 1. ff. de lege Rhod.* Placuit omnes quorum interfuisset jacturam fieri, conferre oportere: quia id tributum observatæ res deberent. . . . jacturæ summam pro rerum pretio distribui oportet l. 2. §. 2. eod. Æquissimum enim est, commune detrimentum fieri eorum, qui propter amissas res aliorum consecuti sunt, ut merces suas salvas haberent. D. l. 1. Portio autem pro æstimatione rerum quæ salvæ sunt, & earum quæ amissæ sunt, prædari solet l. 2. §. 4. eod. (1).

7. Tut-

(1) Su qual piede convien regolare la contribuzione per la indennizzazione di coloro, le cui mercanzie o altre cose sieno state gettate? Nella legge 2. §. 4. *de Lege Rhod.* è detto che questa contribuzione deve essere sul piede della stima, tanto di ciò che si è perduto, quanto di ciò che si è salvato; che non importa che le cose perdute si sarebbero potuto vendere a più caro prezzo; giacchè si tratta di una perdita che si dee risarcire, non di un guadagno che si dee far buono. Ma che per le cose le quali sono state salvate, e che debbono portare la contribuzione, si han da stimare non già sul piede di ciò che han costato, ma sul piede di ciò che possono esser vendute. Questo vuol significare il testo, di cui ecco i termini. Portio autem pro æstimatione rerum, quæ salvæ sunt, & earum quæ amissæ sunt, præ-

7. Tutto quel che è stato salvato dal naufragio, sgravandosi il naviglio, soggiace a contribuzione secondo il suo valore, senza distinzione di ciò che facesse minor peso, come le gioje, e di

stari solet. Nec ad rem pertinet, si hæ quæ amissæ sunt, pluris venire poterunt, quoniam detrimenti, non lucri fit præstatio: sed in his rebus, quarum nomine conferendum est, æstimatio debeat haberi, non quanti emptæ sint, sed quanti venire possunt. Se è giusto che la stima delle cose rimaste si faccia sul piede di ciò che potranno essere vendute, perchè quello valore è stato salvato dal pericolo, per qual ragione non sarà nella stessa maniera stimato ciò che si è perduto per salvare il resto? E se si suppone che di due mercanti le cui mercanzie fossero le medesime, comprate al medesimo prezzo, nel medesimo luogo, per esser rivendute nella stessa città ove fosse il porto, le mercanzie di uno essendo state gettate per salvare il vascello all'ingresso del porto, dove era in pericolo di perire, e quelle rimaste vendendosi subito ad un prezzo maggiore di quello della compera, non sarà giusto che quelle le quali si son perdute solo per salvare le altre, sieno nella stessa maniera stimate? Poichè non v'era ragione alcuna di gettare piuttosto quelle dell'uno che quelle dell'altro mercante, e di distinguere la loro condizione. Si può a questo aggiungere che, siccome sarà osservato sull'articolo 15., la contribuzione non deve farsi se non dopo che il vascello è giunto al porto e trovato in sicurezza, e che perciò dovendosi allora fare le contribuzioni, sembra che si debba il tutto stimare sul piede di ciò che vagliono le cose nel tempo che si sbarcano, dedotte tutte le spese. E per queste ragioni verisimilmente si son fatti regolamenti, i quali han ordinato che le mercanzie gettate fossero stimate sul medesimo piede di quelle che sono state salvate, ed al prezzo che sono vendute. Ma siccome non si vendono tutte nel porto le mercanzie, essendovene spesso molte che debbono essere ancora trasportate altrove per mare o per terra, e che per conseguenza hanno a passare nuovi pericoli, e siccome possono esservi molte diminuzioni de' profitti nelle vendite, ed anche perdite, per diversi

di ciò che fosse di maggior peso, come i metalli; poichè si considera il valore di ciò che potendo perire è stato salvato (a).

„ (a) Cum in eadem navi varia mercium genera complures mercatores coegissent, prætereaque multi vestitores servi, libertique in ea navigarent: tempestate gravi orta necessario jactura facta erat. Quæsitæ deinde sunt hæc: an omnes jacturam præstare oporteat, & si qui tales merces impoluissent, quibus navis non oneraretur, veluti gemmas, margaritas: & quæ portio præstanda est, & an etiam pro liberis capitibus dari oporteat: & qua actione ea res expediri possit? Placuit omnes quorum interfuisset jacturam fieri, conferre oportere: quia id tributum observatæ res deberent. Itaque dominum etiam navis, pro portione obligatum esse. l. 2. §. 2. ff. de lege Rhod.

Quindi il padrone del naviglio contribuisce a proporzione del suo valore; ma le persone non entreranno in contribuzione (b), se non per le vesti, per gli anelli, e per le altre cose che ciascuno ha in dosso (c).

„ (b) Corporum liberorum æstimationem nullam fieri posse. D. l.

„ (c) Idem agitatum est an etiam vestimentorum cularumque, & annulorum æstimationem fieri oporteat: & omnium visum est. D. §.

S. Le

versi accidenti; così non sarebbe giusto, nè possibile regolare le contribuzioni sul piede delle vendite che saranno fatte dopo che le mercanzie e le persone saranno disperse in varj luoghi. Perciò dovendosi fare nel porto la contribuzione, che sul porto in conseguenza debbono essere regolate le stime, non già sul piede di ciò che saran vendute le mercanzie, il che è impossibile, nè sul piede della compra, tanto per le ragioni che si sono addotte, quanto perchè non sarebbe possibile di sapere sempre il giusto prezzo della compra, e perchè vi si potrebbero usare molti inganni, ma sul piede del prezzo che si può discretamente dare alle mercanzie ed alle altre cose nell'arrivo al porto, secondo i diversi riguardi che potranno servire ad una giusta stima.

8. Le provvisioni che non sono nel naviglio se non per consumarsi durante la navigazione, come i viveri, non entrano nella contribuzione (a); poichè tali cose sono per uso comune.

„ (a) Nisi si qua consumendi causa imposita forent: quo
 „ in numero essent cibaria: eo magis, quod si quando ea
 „ defecerint in navigatione, quod quisque haberet, in
 „ commune conferret l. 2. §. 2. ff. de lege Rhod. V. l.
 „ art. 4. della sez. 1.

Ma non conviene comprendere in queste provvisioni i grani, i vini ed altre cose simili, non sono nel naviglio per essere consumate, ma che vi sono come mercanzie da trasportarsi da un altro.

9. Coloro le cui mercanzie sono state gettate per salvare il naviglio, possono per loro sicurezza impedire lo sbarco di quelle che rimangono, o farle sequestrare se fossero sbarcate (b).

„ (b) Servius respondit, ex locato agere cum magistro
 „ navis debere, ut cæterorum vectorum merces retineat,
 „ donec portionem damni præstent l. 2. ff. de lege Rhod.

10. Se il naviglio sia danneggiato da una tempesta, con qualche perdita di alberi, di antenne o di altri pezzi, la spesa per rimpalmarlo e per rimpiazzare quel che si fosse perduto, cadrà sul padrone del naviglio; poichè è questi tenuto a darlo in buono stato per quel che trasporta, nella maniera stessa che gli operaj somministrano i loro utensili, e ne soffrono le perdite (c).

„ (c) Si conservatis mercibus deterior facta sit navis,
 „ aut si quid exarmaverit, nulla facienda est collatio;
 „ quin dissimilis earum rerum causa sit, quæ navis gra-
 „ tia parentur, & earum pro quibus mercedes ali-
 „ quis acceperit. Nam etsi faber incudem aut mal-
 „ leum fregerit, non imputaretur ei qui locaverit opus
 „ l. 2. §. 1. ff. de lege Rhod. Navis adversa tempestate
 „ depressa, iclu fluminis deustis armamentis, & arbo-
 „ re,

„ re, & antenna, Ilipponem delata est; ibique tumultuariis armamentis ad præsens comparatis, Hostiam navigavit, & onus integrum pertulit. Quæsitum est an hi quorum onus fuit, nautæ pro damno conferre debeant? Respondit non debere: hic enim sumptus instruendæ magis navis, quam conferendarum mercium gratia factus est l. 6. ff. de lege Rhod. V. l'art. seguente.

II. Se per prevenire un naufragio, si tagliano e si gittino gli alberi e le antenne, o che si gittino altre cose per isgravare il naviglio, acciò non perisca, tal perdita sarà comunè; poichè non è un effetto cagionato dalla tempesta, come se avesse spezzato gli alberi o le antenne, o avesse cagionato altro danno (il che sarebbe nel caso dell'articolo precedente), ma è un effetto del timore del pericolo comune, perciò la perdita deve esserè comune (a).

„ (a) Cum arbor aut aliud navis instrumentum remouendi communis periculi causa dejectum est, contributio debetur l. 3. ff. de lege Rhod. l. 5. §. 1. eod. Si voluntate vectorum, vel propter aliquem metum id detrimentum factum sit, hoc ipsum sarciri oportet l. 2. §. 1. eod.

II. Se il vascello perisca, o fra le rovine del naufragio alcuni salvino le loro mercanzie o altre cose, non vi sarà per parte loro contribuzione alla perdita che soffrono gli altri; poichè non salvano essi le loro robe per la perdita del naviglio e delle altre cose che periscono; ma ognuno salva ciò che può nella comun rovina, e la contribuzione non ha luogo, se non quando conviene indennizzare quelli, la cui perdita ha salvato ciò che rimane agli altri (b).

„ (b) Amissæ navis dampnum collationis consortio non sarcitur per eos, qui merces suas naufragio liberaverunt. Nam hujus æquitatem tunc admitti placuit, cum jactus remedio cæteris in communi periculo, salva navi, consultum est l. 5. ff. de lege Rhod. Cum de-

„ pref-

„ pressa navis, aut dejecta esset, quod quisque ex ea suum
 „ servasset, sibi servare respondit, tanquam ex incendio
 „ l. 7. ff. de lege Rhod.

13. Se per fare approdare un vascello, o per farlo entrare in un fiume, sia necessario togliere una parte del carico, e quel che siasi scaricato in uno schifo venga a perire, questa perdita sarà comune, e quel che è rimasto nel vascello entrerà in contribuzione: poichè questo sgravio è stato fatto per l'interesse del vascello (a).

„ (a) Navis honestæ levandæ causa, quia intrare flu-
 „ men vel portum non potuerat cum onere, si quædam
 „ merces in scapham trajectæ sunt, ne aut extra flumen
 „ periclitetur, aut in ipso ostio, vel portu, eaque scapha
 „ submersa est; ratio haberi debet inter eos qui in nave
 „ merces salvas habent cum his qui in scapha perdid-
 „ runt, perinde tamquam si jactura facta esset l. 4. ff. de
 „ lege Rhod.

14. Se nel caso dell'articolo precedente il naviglio perisca, e lo schifo venga a buon porto, non vi sarà contribuzione, ma la perdita cadrà su di quelli, a' quali apparteneva ciò che si è perduto; poichè lo sgravio che si era fatto nello schifo non era per l'interesse di coloro, le mercanzie de' quali vi erano state messe; e queste non sono state salvate colla perdita del naviglio (b).

„ (b) Contra, si scapha cum parte mercium salva est,
 „ navis perit, ratio haberi non debet eorum qui in na-
 „ vi perdiderunt. Quia jactus in tributum, nave salva,
 „ venit l. 4. ff. de lege Rhod. (1).

15. Se

(1) Se facendosi questo scarico nello schifo si fosse convenuto, che se accadeffe che il vascello solo, o lo schifo soltanto venisse a perire, la perdita farebbe comune, si eseguirebbe questa convenzione non avendo niente d'illecito. Nel caso in cui perisse il vascello senza che si fosse fatta questa convenzione, è giusto il di-

15. Se il naviglio, salvato da un pericolo con uno sgravio di mercanzie gettate nel mare, venga poi a far naufragio di un altro luogo, e per mezzo dei nuotatori o in altra maniera si salvi una parte di ciò ch'era perito in questo naufragio; quelli le cui mercanzie saranno state salivate, contribuiranno alla perdita di ciò ch'era stato gettato nel primo pericolo (a); poichè queste mercanzie sarebbero allora perite, senza la perdita di quel ch'è stato gettato.

„ (a) Si navis quæ in tempestate iacta mercium unius
 „ mercatoris levata est, in alio loco submeria est; &
 „ aliquorum mercatorum merces per urinatores extrahæ
 „ sunt, data mercede rationem haberi debere ejus, cu-
 „ jus merces in navigatione levandæ navis causa iactæ
 „ sunt, ab his qui postea sua per urinatores servaverunt,
 „ Sabinus æque respondit l. 4. §. 1. ff. de lege Rhod.

16. Se

dire che sia sottintesa, quantunque non si fosse avuta l'accortezza di esprimerla? E che essendo stato fatto lo scarico nello schifo pel bene di tutti, e forse anche delle cose più preziose, sul disegno comune di salvar tutto, l'intenzione di ognuno fosse stata che fossero lor comuni gli avvenimenti; e che siccome venendo a perire lo schifo, la perdita dovesse essere comune a quelli che avessero salvate le loro mercanzie nel vascello, così dovesse essere reciproca la condizione, in guisa che venendo a perire il vascello, la perdita dovesse riguardare anche quelli che avessero salvato le loro mercanzie nello schifo? O non bisogna dire al contrario, seguendo lo spirito della legge citata su questo articolo, che essendo stato fatto lo scarico nello schifo senza convenzione, e nel solo riguardo comune di far approdare il vascello, la loro intenzione era che le mercanzie del vascello fossero risponsabili del pericolo dello schifo caricato per salvarlo; e che se non si salvasse con questo scarico, ognuno soffrirebbe la perdita che si potrebbe fare?

16. Se nel caso dell'articolo precedente il padrone delle mercanzie, ch'erano state gettate nel primo pericolo, venga a ricuperarle, non sarà tenuto a contribuire alla perdita di ciò che perisce nel secondo, perchè non ricupera con questa perdita quel che aveva perduto (a).

„ (a) Eorum vero qui ita servaverunt, invicem rationem haberi non debere, ab eo qui in navigatione jactum fecit: si quædam ex his mercibus per urinatores extractæ sunt. Eorum enim merces non possunt videri servandæ navis causâ jactæ esse, quæ periit l. 4. §. 1. in fine ff. de lege Rhod. V. l'articolo seguente.

17. Se vengano a ricuperarsi tutte le cose gettate o una parte, la contribuzione cesserà a proporzione; e se fosse stata di già fatta, quelli che l'avranno ricevuta la restituiranno agli altri (b).

„ (b) Si res quæ jactæ sunt apparuerint, exoneratur collatio. Quod si jam contributio facta sit, tunc hi qui solverint, agent, &c. l. 2. §. 7. ff. de leg. Rhod. (1)

18. Se in un pericolo che ha obbligato a gettar mercanzie nel mare; sia avvenuto che altre mercanzie, rimaste scoperte a causa dello sgravio di quelle che sono state gettate, abbiano sofferto qualche danno, come se sieno state penetrate dall'acqua; tal perdita si soffrirà per contri-

(1) Da questa regola segue che non bisogna fare la contribuzione, se non dopo l'arrivo al porto; poichè se il vascello che si è salvato col gettare le mercanzie al mare, perisca prima dello sbarco, la perdita di ciò che era stato gettato divenendo inutile a coloro che soffrono la seconda perdita, non vi farà contribuzione per parte loro. Ma se nella seconda perdita alcuni salvano le loro mercanzie, contribuiranno secondo la regola spiegata in questo articolo.

tribuzione, come una conseguenza di quella delle cose gettate (a); ed il proprietario di queste mercanzie danneggiate contribuirà la sua porzione alla perdita di quelle che sono state gettate, ma solamente sul piede del valore che hanno le mercanzie dopo questo danno; perchè non salva se non che questo valore (b).

„ (a) Cum autem jactus de nave factus est, & alicujus
 „ res quæ in navi remanserunt deteriores factæ sunt, vi-
 „ deo an conferre cogendus sit: quia non debet dupli-
 „ ci damno onerari, & collationis, & quod res deterio-
 „ res factæ sunt. Sed defendendum est hunc conferre
 „ debere pretio præsentis rerum. l. 4. §. 2. ff. de leg.
 „ Rhod.

„ (b) Sed hic videmus, num & ipsi conferre oporteat.
 „ Quid enim interest jactatas res meas amiserim, an nu-
 „ datas deteriores habere coeperim? Nam sicut ei qui per-
 „ diderit subvenitur, ita & ei subveniri oportet, qui de-
 „ teriores propter jactum res habere coeperit. Hæc ita
 „ Papirius Fronto respondit. D. l. 4. in fine.

TITOLO X.

Di quel che si fa in frode de' creditori.

Quantunque le frodi in pregiudizio de' credito-
 ri si facciano sovente per mezzo di convenzioni
 tra i debitori ed i loro confidenti, tuttavia le ob-
 bligazioni che nascono da queste frodi, e che
 obbligano verso i creditori quelli che vi han par-
 te, non lasciano di essere del numero degli ob-
 blighi che si formano senza convenzione; perchè
 niuna convenzione passa tra essi ed il credi-
 tore.

Le

Le frodi che commettono i debitori e quelli che rendosi loro complici, per far perdere a' creditori ciò che loro è dovuto, sono di molte sorte, e formano obblighi che faranno la materia di questo titolo.

Convien osservare su questa materia delle frodi, fatte in pregiudizio de' creditori, che quelle le quali possono farsi da' debitori, col ripiego di disporre de' loro stabili, sono molto meno frequenti fra noi di quel ch'erano nel diritto romano; poichè ivi contrattavasi sovente senza scritture (1) e l'ipoteca stessa potea acquistarsi con una convenzione non scritta, e con un patto verbale (2); il che rendea facili le frodi. Ma secondo la nostra usanza, tutte le convenzioni che eccedono il valore di una data somma, debbono essere scritte (3); e l'ipoteca non si acquista se non con atti rogati dai notaj, o pure autorizzati dal giudice. In conseguenza i creditori hanno la loro sicurezza sugli stabili per la loro ipoteca, la quale non si può far loro perdere se non con atti falsi; il che è difficile, poichè bisogna che l'atto falso sia fabbricato da' medesimi notaj, o da persone che ne imitano le sottoscrizioni.

Non si è messa in questo titolo la regola del diritto romano, la quale lascia al debitore la libertà di rinunziare alle successioni testamentarie, o *ab intestato*, che possono scadergli, sebbene i

cre-

(1) *Toto tit. ff. de verb. obl. Inst. eod.*

(2) *L. 4. ff. de pign.*

(3) *V. l'art. 12. della sez. 1. delle convenzioni.*

creditori ne ricevano pregiudizio (1); il che era fondato su di ciò, che ognuno può astenersi di aumentare i suoi beni (2). Quindi consideravasi come frode in pregiudizio de' creditori soltanto quel che tendeva alla diminuzione de' beni già dal debitore acquistati; e neppure mettevasi nel numero delle frodi in pregiudizio de' creditori, la consegna che poteva fare un erede del totale de' legati e de' fedecommissi, senza ritenersi quelle porzioni che chiamansi la Falcidia e la Trebellianica, di cui parlerassi nella seconda parte; perchè si giudicava che l'erede avesse la libertà di privarsi di ciò che la legge gli dava il diritto di prendere su i legati ed i fedecommissi; e che potesse perciò pienamente adempire alla volontà del defonto. Quel che ci ha obbligato a non metter qui tali regole, si è che vi sono consuetudini le quali vogliono, che se un debitore rinunzi ad una successione ricadutagli, i suoi creditori possano farsi surrogare a' suoi diritti per accettarla se credono trovarvi il loro vantaggio. Il che non fa alcun torto al debitore; poichè se la successione è vantaggiosa, è giusto che i suoi creditori ne profittino; e se al contrario è onerosa, non obbligano il debitore, e si sottomettono essi stessi a' pesi di questa successione. Riguardo poi alla Falcidia ed alla Trebellianica, se, non essendo stati ancor adempiti dall'erede i legati ed i fedecommissi, i suoi creditori ne impe-

disse-

(2) L. 6. §. 2. ff. *quæ in fraud. cred.*

(3) L. 6. *quæ in fr. cred. v. d. l. 28. ff. de verb. sign. l. 119. ff. de reg. jur. l. 124. eod.*

dissero la consegna, per ritenersi la Falcidia o la Trebellianica; sembra che per equità dovesse esser loro permesso di esercitar questo diritto del loro debitore; poichè è naturale e conforme alla nostra usanza ed alle regole stesse del diritto romano, che i creditori possano esercitare tutt'i diritti e le azioni de'loro debitori, come trovasi espressamente stabilito nella legge prima, C. prat. pign., di cui ecco i termini: *Si pratorium pignus, quicumque iudices dandum alicui perspexerint, non solum super mobilibus rebus, & immobilibus, & se morventibus, sed etiam super actionibus quæ debitori competunt, præcipimus hoc eis licere decernere.* Alla qual cosa si può aggiungere, che può stare che il creditore abbia avuto ragione di valutare le successioni, alle quali aveva dritto il suo debitore, come uno de' mezzi per assicurare il suo credito.

SEZIONE I.

Delle diverse sorte di frodi che si fanno in pregiudizio de' creditori.

S O M M A R I O.

1. Tutto ciò che fanno i debitori in frode de' loro creditori è nullo.
2. Liberalità fraudolenti.
3. Alienazione a' compratori di buona fede.
4. Alienazione a' compratori di mala fede.
5. Compratore che conosce la frode.
6. Alienazione fraudolenta.

7. *Diverse maniere di frodi.*
8. *Altre frodi.*
9. *Altre frodi.*
10. *Altre frodi.*
11. *Dote in frode de' creditori.*
12. *colui che riceve quel che gli è dovuto, non fa frode.*
13. *Eccezione dell' articolo precedente.*

Tutto ciò che fanno i debitori per defraudare i loro creditori, con alienazioni e con altre disposizioni di qualunque sorte, è rivotato, secondo le circostanze e le regole seguenti (a).

„ (a) Necessario prætor hoc edictum proposuit, quo edicto consulit creditoribus, revocando ea quæcumque in fraudem eorum alienata sunt l. 1. §. 1. ff. *quæ in fr. cred.*
 „ §. 6. *inst. de act.* Omnem omnino fraudem factam, vel alienationem, vel quemcumque contractum, &c. D. l. §. 2. V. P. artic. 7.

2. Tutte le disposizioni che possono i debitori fare a titolo di liberalità in pregiudizio de' loro creditori, possono essere rivate; sia che quegli il quale riceve la liberalità, abbia conosciuto il pregiudizio fatto a' creditori, sia che lo abbia ignorato. Poichè la sua buona fede non impedisce che non sia ingiusto il profittare della loro perdita. Ma se più non esistesse la cosa donata, ed il donatario di buona fede non ne avesse ricavato alcun profitto, non sarebbe più tenuto a restituire un beneficio, di cui non gli resta alcun vantaggio (b).

„ (b) Simili modo dicimus, & si cui donatum est, non esse quærendum an sciente eo cui donatum, gestum sit, sed hoc tantum, an fraudenter creditores, nec

266 Di quel che si fa in frode de'creditori:

„ videtur injuria affici is qui ignoravit, cum lucrum
„ extorqueatur, non damnum infligatur. In hos tamen
„ qui ignorantes ab eo qui solvendo non sit, liberalita-
„ tem acceperunt, haftenus actio erit danda, quatenus
„ locupletiores facti sunt: ultra non l. 6. §. 11. ff. *que in*
„ *fraud. cred. l. 5. C. de revoc. his que in fr. cred.*

3. Le alienazioni de' mobili e degli stabili che con altro titolo, diverso dalla liberalità, i debitori fanno a persone le quali acquistano di buona fede e con titolo oneroso, ignorando che si faccia pregiudizio a' creditori, non possono essere rivate, qualunque intenzione abbia il debitore di defraudare. Poichè la sua mala fede non deve cagionare una perdita a coloro che esercitano con lui un commercio lecito, senza aver parte nella sua frode (a).

„ (a) Ait prætor, *qua fraudationis causa gesta erunt, cum*
„ *eo qui fraudem non ignoraverit actionem dabo; l. 1. ff. que*
„ *in fraud. cred. l. 1. eod.* Hoc edictum eum coercet, qui
„ sciens eum in fraudem creditorem hoc facere, suscepit,
„ quod in fraudem creditorum factum sit: si tamen is qui
„ cepit, ignoravit, cessare videntur verba edicti l. 6. §.
„ 8. *eod. (1).*

4. Sebbene l'alienazione fraudolenta sia fatta a titolo oneroso, come per mezzo di una vendita, se si provi che il compratore abbia avuto parte alla frode per profittarne, comprando a vil prezzo, l'alienazione sarà rivate, senza alcuna restituzione del prezzo a questo compratore, complice della frode (b); purchè i denari che aves-

„ (b) Si debitor in fraudem creditorum minore pretio
„ fundum scienti emptori vendiderit: deinde hi, quibus
„ de revocando eo actio datur, eum petant, questum est,
„ an

(1) Si può osservare su questo articolo, che non si estende al caso in cui i creditori hanno un privilegio o un'ipoteca sulla cosa alienata.

„ an prætium restituere debeant? Proculus existimat,
 „ omnimodo restituendum esse fundum, etiam si prætium
 „ non solvatur; & rescriptum est secundum Proculi sen-
 „ tentiam l. 7. ff. *quæ in fr. cred.*

se pagato non si trovassero ancora esistenti in
 mano del debitore che ha venduto (c).

„ (c) Ex his colligi potest, ne quidem portionem em-
 „ ptori reddendam ex prætio. Posse tamen dici, eam
 „ rem apud arbitrum ex causa animadvertendam, ut si
 „ nummi soluti in bonis extent, jubeat eos reddi: quia
 „ ea ratione nemo fraudetur l. 8. *eod.*

5. Per obbligare alla restituzione colui che ac-
 quista da un debitore, non basta ch'egli abbia
 saputo che questo debitore aveva creditori; ma
 bisogna che gli fosse noto il disegno di defrau-
 darli. Poichè molti di quelli che hanno credito-
 ri non sono impotenti a pagare, e nessuno si ren-
 de complice della frode se non coll'avervi par-
 te (a).

„ (a) Quod ait prætor, *sciente*, sic accipimus, te con-
 „ scio, & fraudem participante: non enim, si simplici-
 „ ter scio illum creditores habere, hoc sufficit ad con-
 „ tendendum teneri eum in factum actione; sed si par-
 „ ticeps fraudis est l. 10. §. 2. ff. *quæ in fr. cred.* Alias
 „ autem qui scit aliquem creditores habere, si cum eo
 „ contrahat simpliciter, sine fraudis conscientia, non vi-
 „ detur hac actione teneri D. l. 10. §. 4.

6. Se il disegno di fraudare non è seguito dal
 fatto e dalla perdita effettiva de'creditori, e se,
 per esempio, mentre questi esercitano la loro
 azione o vogliono esercitarla, il debitore li sod-
 disfaccia colla vendita de'suoi beni o in altra ma-
 niera, l'alienazione ch'era stata fatta in loro
 pregiudizio, avrà il suo vigore. E se dopo qual-
 che tempo questo stesso debitore pigli danaro in
 prestito, i nuovi creditori non potranno rievocare
 questa prima alienazione, la quale non era stata

fatta in loro pregiudizio (a); ma se avessero dato in prestito per pagare i primi, ed i loro danari fossero stati impiegati in questo pagamento, potrebbero allora rivocare l'alienazione fatta prima del loro credito. Poichè in questo caso eserciterebbero i dritti di coloro a' quali con questo pagamento sarebbero surrogati, secondo le regole spiegate al loro luogo (1).

„ (a) Ita denum revocatur, quod fraudandorum credi-
 „ torum causa factum est, si evenit, ut fraudatus habuit, sci-
 „ licet, si hi creditores, quorum fraudandorum causa fe-
 „ cit, bona ipsius vendiderunt. Cæterum, si illos dimi-
 „ sit quorum fraudandorum causa fecit, & alios forti-
 „ tus est, si quidem simpliciter dimissis prioribus, quos
 „ fraudare voluit, alios postea sortitus est, cessat re-
 „ vocatio. Si autem horum pecunia quos fraudare vo-
 „ luit, priores dimisit, quos fraudare voluit; Marcellus
 „ dicit, revocationi locum fore. Secundum hanc distin-
 „ ctionem & ab imperatore Severo & Antonino referi-
 „ ptum est. Eoque iure utimur l. 1. §. 1. ff. *qua in fr. cred.*
 „ l. 15. l. 6. eod. Utrumque in eorundem personam exi-
 „ gimus, & consilium & eventum l. 15. eod. Consilium
 „ fraudis, & eventus damni l. 1. C. *qui man. n. poss.*

7- Sono illecite tutte le maniere, con cui i debitori fraudolentemente diminuiscono il loro patrimonio per privarne i loro creditori, e sarà rivocato tutto ciò che sarà fatto con tali mezzi in loro pregiudizio. Quindi le donazioni, le vendite a vil prezzo o a un prezzo simulato, di cui il debitore faccia il saldo, le cessioni a persone interposte, gli acquisti fraudolenti, ed in generale tutti i contratti ed altre convenzioni e di-

(1) V. la Sez. 7. de' pegni e delle ipoteche.

disposizioni, fatte in frode de' creditori, saranno annullate (a).

„ (a) Ait ergo prætor, *quæ fraudationis causa gesta erunt.*
 „ Hæc verba generalia sunt, & continent in se omnem
 „ omnino fraudem factam, vel alienationem, vel quem-
 „ cumque contractum. Quodcumque igitur fraudis causa
 „ factum est, videtur his verbis revocari, qualecumque
 „ fuerit; nam late verba ista patent: live ergo rem alie-
 „ navit, live acceptilatione vel pacto aliquem liberavit,
 „ idem erit probandum l. 1. §. 2. *et l. 2. ff. quæ in fraud.*
 „ *cred. l. 1. eod.*

8. Se una persona coll'oggetto di defraudare un suo creditore colluda col proprio debitore, e gli retroceda una ipoteca che aveva per sua sicurezza (b): se per estinguere il debito del proprio debitore gli somministri eccezioni, alle quali questi non avesse dritto, oppure gli dia giuramento per verificare un fatto, per cui vi fossero prove dirette (c): se transiga di mala fede, o se faccia il saldo, senza esser stato pagato (d); se collusivamente faccia assolvere il suo debitore da una istanza legittima, o si faccia condannare in favore di un creditore, contro il quale avesse una legittima difesa (e): se non comparisce a tempo debito in una istanza (f): se lascia prescrivere un credito di concerto col suo debito-

„ (b) Et si pignora liberet l. 2. ff. *quæ in fr. cred.*
 „ (c) Vel ei præbuit exceptionem l. 3. *eod.* Si quis in
 „ fraudem creditorum jusiurandum detulerit debitori,
 „ adversus exceptionem iusiurandi, replicatio fraudis
 „ creditoribus dari debet l. 9. §. 5. ff. *de iurejur.*
 „ (d) Omnes debitores qui in fraudem creditorum libe-
 „ rantur, per hanc actionem revocantur in pristinam obli-
 „ gationem l. 17. ff. *quæ in fr. cred.* Si (libertus) tran-
 „ segit in fraudem patroni, poterit patronus Faviana uti
 „ l. 1. §. 9. ff. *si quid. in fr. patr.*
 „ (e) Verum etiam si forte data opera ad iudicium non
 „ adfui l. 3. §. 1. ff. *quæ in fr. cred.*
 „ (f) Vel litem mori patiator D. §. 1.

re (a); se faccia qualche cosa, oppure tralasci di farla, soggiacendo volontariamente per tal cagione alla perdita di tutti o di una porzione de' suoi beni in pregiudizio de' suoi creditori (b): tutto quello, che si sarà fatto con tale collusione deve annullarsi, ed i creditori rientreranno ne' loro antichi diritti contro il loro debitore (c).

„ (a) Vel a debitore non petit, ut tempore liberetur
„ D. §. 1.

„ (b) Et qui aliquid fecit ut desinat habere quod habet,
„ ad hoc edictum pertinet. In fraudem facere etiam eum,
„ qui non facit quod debet facere, intelligendum est; id
„ est, si non utatur servitutibus D. l. 3. §. ult. & l. 4. eod.

„ (c) Quodcumque igitur fraudis causa factum est, vi-
„ detur his verbis revocari, *qualecumque fuerit* l. 1. §.
„ ult. eod.

9. Se un debitore, cui fosse stato assegnato un termine per pagare il debito ad uno de' suoi creditori, o che dovesse pagare sotto una data condizione, la quale non fosse ancora avverata, colludendo con questo creditore per favorirlo, gli anticipi il pagamento, gli altri creditori potranno domandare a colui che lo avrà ricevuto, gl'interessi del tempo dell'anticipazione (d), ed anche il capitale principale, se fosse un debito da pagarsi sotto una condizione, la quale non fosse ancora verificata. Ed in questo caso sarà provveduto alla sicurezza di coloro a' quali dovrà ritornare questo danaro; sia di questo creditore, se si avvera la condizione, sia degli altri che dovranno riceverlo, se non si avvera.

„ (d) Si cum in diem mihi deberetur, fraudator pra-
„ sens solverit, dicendum erit, quod in eo quod sensi
„ commodum in repraesentatione, in factum actioni lo-
„ cum fore. Nam praetor fraudem intelligit etiam in
„ tempore fieri l. 10. §. 12. ff. *quae in fr. cred.* l. 17. in
„ f. eod.

10. Se un debitore si obbliga in pregiudizio de' suoi creditori per cose che non deve; se dà danaro o qualche altra cosa a persone alle quali non dovesse nulla, o se faccia altre simili frodi; il tutto sarà rivotato da' suoi creditori (a).

„ (a) Sive se obligavit fraudandorum debitorum causa, „ sive numeravit pecuniam, vel quodcumque aliud fecit „ in fraudem creditorum, palam est, edictum locum habere l. 3. ff. qua in fr. cred.

11. Non devesi annoverare tra le liberalità fraudolenti, le quali possono essere rivate, quel che si è dato a titolo di dote, sia da un padre di famiglia, sia da altre persone, quando il marito ignora la frode. Poichè sebbene la dote possa essere fraudolentemente costituita per parte di quelli che dotano la figlia, tuttavolta il marito che la riceve a titolo oneroso, e che senza questa dote non si sarebbe impegnato nel matrimonio, non deve perderla (b).

„ (b) In maritum qui ignoraverit, non dandam actionem, nem non magis quam in creditorem, qui a fraudatore „ quod ei deberetur acceperit. Cum is indotatam uxorem ducturus non fuerit l. 25. §. 1. in f. ff. in f. cred.

Ma se il marito avesse avuto parte nella frode, potrebbe esser tenuto a quel che fosse fatto suo, secondo le circortanze (c).

„ (c) Si a socero fraudatore sciens gener accepit dotem, tenebitur hac actione. D. §. 1. Ergo & si fraudator pro filia sua dotem dedisset scienti fraudari creditores, filia tenetur, ut cedat actione de dote adversus maritum l. 14. in fine, eod.

„ Si cum mulier fraudandorum creditorum consilium inisset, marito suo eidemque debitori in fraudem creditorum acceptum debitum fecerint, dotis constituendæ causa, locum habet hæc actio. Et per hanc omnis pecunia quam maritus debuerat, exigitur, nec mulier de dote habet actionem. Neque enim dos in fraudem creditorum constituenda est. Et hoc certo certius est,

232 Di quel che si fa in frode de'creditori.

31 & sapissime constitutum l. 10. §. 14. cod. l. 2. C. de
32 revoc. his que in fraud. cr. (1).

12. Il creditore che riceve dal suo debitore ciò che gli è dovuto, non fa frode, ma rende giustizia a se stesso, invigilando a' suoi interessi, nelle maniere lecite. E quantunque il debitore divenga insolubile, e con questo pagamento rimanga poco o niente per soddisfare gli altri creditori, non è tenuto a restituire ciò che ha ricevuto pel suo pagamento; ma debbono gli altri creditori imputare a se stessi di non aver invigi-

(1) Convien osservare su questo articolo la differenza tra la condizione di un marito, cui si fosse assegnata una dote, senza ch'egli avesse parte ad alcuna frode, e che riceva ciò che gli è stato promesso in dote dalla persona, la quale avesse fatta la costituzione, sebbene questa persona l'avesse fatta in frode de' suoi creditori; e la condizione di un marito che avesse avuto parte alla frode, usata a' creditori, con assegnargli una dote eccessiva. Poichè questi potrebb'essere complice della frode, ed esserne tenuto secondo le circostanze. L'altro poi avrebbe diritto di ricevere la dote promessa, nella maniera stessa che ogni creditore può ricevere ciò che gli è dovuto, quantunque non rimanga da soddisfare gli altri creditori.

Fa d'uopo ancora distinguere su questo articolo la dote che la moglie si costituisce da se stessa, e quella che suo padre o altre persone possono costituire. Nel primo caso, la dote che la moglie si costituisce co' suoi propri beni, non può far pregiudizio a' suoi creditori, poichè questi avranno la loro azione contro il marito; per quel che si troverà aver ricevuto a titolo di dote, essendo in ciò il debitore della moglie. Ma nel secondo caso, i creditori de' quelli che hanno costituito la dote, non hanno azione contro il marito, il quale non ha ricevuto se non quel che doveva ricevere per la dote di sua moglie.

gilato come ha invigilato quello, che si ha fatto to pagare (a).

„ (a) Apud Labeonem scriptum est, eum qui suum recipiat, nullam videri fraudem facere. Hoc est, eum qui quos sibi debetur, receperat l. 6. §. 6. ff. *que in fr. cred.* Secundum, Julianum scribere, eoque jure nos uti, ut qui debitam pecuniam recipit, antequam bona debitoris possideantur, quamvis sciens prudensque solvendo non esse, recipiat, non timere hoc edictum. Sibi enim vigilavit. D. l. 6. §. 7. l. 24. *ord.* Alii creditores fuisse negligentiae expensum ferre debent. D. l. 24. Vigilavi, meliorem meam conditionem feci. Jus civile vigilantibus scriptum est. Ideoque non revocatur id quod percepi. D. l. 24. *in fine.* Licet creditori vigilare ad suum consequendum l. 21. ff. *de pecul. V.* l'articolo seguente.

13. Se dopo il sequestro de' beni di un debitore, o dopo la cessione fattane a' suoi creditori, uno di questi riceva il pagamento o dal fondo delle cose sequestrate, o da ciò che fosse stato ceduto a' creditori, metterà in comune quel che avrà ricevuto, perchè allora prende per se quel che apparteneva a tutti (b).

„ (b) Qui vero, post bona possessa, debitum suum recipit, huic in portionem vocandum, exaequandumque cæteris creditoribus. Neque enim debuit præripere cæteris, post bona possessa, cum jam par conditio omnium creditorum facta esset l. 6. §. 7. ff. *que in fraud. cred.*

Il che non s' intende di ciò che ha potuto conseguire, un creditore, il quale sia stato diligente a far sequestrare i mobili del suo debitore, prima che gli altri creditori avessero fatta alcuna istanza (c).

„ (c) Aliter atque si creditor est, cui permissum est possidere, postea recepit debitum suum. Cæteri enim poterunt peragere bonorum venditionem l. 12. ff. *de reb. autb. jud. poss.* Si debitorem meum & complurium creditorum consecutus essem fugientem, secum ferentem pecuniam, & abstulissem ei id quod mihi debeatur;

„ tur; placet Juliani sententia dicentis, multum inte-
 „ resse, antequam in possessionem bonorum ejus credito-
 „ res mittantur, hoc factum sit, an postea. Si ante, cel-
 „ sare in factum actionem: si postea, huic locum fore l.
 „ 10. §. 16. ff. *quæ in fraud. cred.*

SEZIONE II.

Degli obblighi di coloro che commettono queste frodi o che vi hanno parte.

SOMMARIO.

1. *Obblighi che seguono dalle frodi fatte a' credi-
tori.*
2. *Complici nelle frodi.*
3. *Pene del debitore che froda i suoi creditori.*
4. *Tutore o curatore complice nelle frodi.*

1. **C**olui che avrà avuta parte ad una frode fatta a' creditori, sarà tenuto a restituire tutto ciò che si troverà aver ricevuto con tal mezzo, come anche i frutti o altre rendite, e gl'interessi, se sieno danari, contando dal giorno che gli avrà ricevuti. E tutte le cose saranno rimesse nel medesimo stato, in cui erano prima di questa frode (a).

„ (a) Per hanc actionem res restitui debet cum sua
 „ scilicet causa; & fructus non tantum qui percepti sunt,
 „ verum etiam hi qui percipi potuerunt a fraudato-
 „ re, veniunt l. 10. §. 19. & 20. ff. *quæ in fraud. cred.*
 „ Præterea generaliter sciendum est, ex hac actione re-
 „ stitutionem fieri oportere in pristinum statum, sive
 „ res fuerunt, sive obligationes, ut perinde omnia re-
 „ vocentur, ac si liberatio facta non esset. Propter quod
 „ etiam medii temporis commodum, quod quis conse-
 „

„ sequeretur liberatione non facta, præstandum erit. D.
 „ l. 10. §. 22. In Faviana quoque actione, & Pauliana,
 „ per quam, quæ in fraudem creditorum alienata sunt,
 „ revocantur, fructus quoque restituantur. Nam prætor
 „ id agit, ut perinde sint omnia, atque si nihil alienatum
 „ esset. Quod non est iniquum: Nam & verbum *restituas*,
 „ quod in hac re prætor dixit, plenam habet significatio-
 „ nem, ut fructus quoque restituantur l. 38. §. 4. ff. de
 „ usur.

2. Tutti quelli i quali cooperano alle frodi, che i debitori fanno a' loro creditori, sia che ne profittino, sia che prestino soltanto i loro nomi, son tenuti a riparare il torto che han fatto. Così quelli che accettano cessioni fraudolenti di ciò ch'è dovuto al debitore, son tenuti di rimettere a' creditori i documenti de' crediti colle loro cessioni, o quel che han potuto riceverne, o fatto ricevere dal debitore che si è servito del loro nome (a).

„ (a) Hac in factum actione non solum dominia re-
 „ vocantur, verum etiam actiones restaurantur. Ea pro-
 „ pter competit hæc actio & adversus eos qui res non
 „ possident, ut restituant: & adversus eos quibus actio
 „ competit; ut actione cedant. Proinde si interpoluerit
 „ quis personam Titii ut ei fraudator res tradat, actione
 „ mandati cedere debet l. 14. ff. quæ in fraud. cred. V. l'
 „ articolo seguente.

3. Il debitore che ha defraudato i suoi creditori, non solo è tenuto a riparare, per quanto può, co'suoi beni l'effetto della frode; ma deve altresì esser condannato alle pene che potrà meritare, secondo le circostanze (b).

„ (b) Hæc actio in ipsum fraudatorem datur, licet
 „ Mela non putabat in fraudatorem eam dandam. Quia
 „ nulla actio in eum ex ante gesto, post bonorum vendi-
 „ tionem daretur: & iniquum esset actionem dari in eum,
 „ cui bona ablata essent. Si vero quædam disperdidisset,
 „ si nulla restitutione recuperari possent, nihilominus
 „ actio in eum dabitur. Et prætor non tantum emolu-
 „ mentum actionis intueri videtur in eo qui exutus est
 „ bo-

„ bonis, quam poenam *l. ult. §. ult. ff. que in fr. cred.*
 „ Actionem dabo, idque etiam adversus ipsum qui fraudem
 „ fecit, servabo *l. 1. eod.*

4. Se un tutore o un curatore abbia parte in qualche frode che il debitore fa a' suoi creditori, favorendo in questa qualità la mala fede di questo debitore con qualche contratto riguardante la persona che questo tutore o curatore ha sotto la sua direzione, sarà tenuto personalmente alla perdita che il suo dolo avrà potuto cagionare. La persona poi, di cui il tutore o curatore amministrasse i beni, sarà parimente tenuta a riparare la frode, quantunque l'abbia ignorata; contribuendo però solamente a proporzione del profitto che ne ha percepito (a).

„ (a) Ait prætor, *sciencie*, id est, eo qui convenietur
 „ hac actione. Quid ergo si forte tutor pupilli scit, ipse
 „ pupillus ignoravit, videamus, an actioni locus sit; ut
 „ scientia tutoris noceat, idem & in curatore furiosi, &
 „ adolescentis? & putem hætenus illis nocere con-
 „ scientiam tutorum, sive curatorum, quatenus quid ad
 „ eos pervenit. *l. 10. §. 5. ff. que in fraud. cred. d. l. §.*
 „ 11. (1).

LE

(1) Sebbene queste leggi non dicano a che il tutore può esser obbligato di soggiacere pel suo proprio fatto, è senza dubbio tenuto alla perdita, che il suo dolo avrà potuto cagionare, come son tenuti tutti quelli che nuocono col loro dolo. Quæ dolo malo facta, esse dicuntur, si de his rebus alia actio non erit, & iusta causa esse videbitur, *judicium dabo l. 1. §. ff. de dolo.*

L E

LEGGI CIVILI

N E L L O R

ORDINE NATURALE

LIBRO TERZO.

*Degli effetti, che accrescono, o confermano
le obbligazioni.*

Dopo avere spiegate le diverse specie di obblighi, che appartengono alle leggi civili, e che si formano o co' contratti, de' quali si è ragionato nel primo libro, o senza contratti, come sono quelli che han formato il soggetto del secondo libro, rimane a spiegare gli effetti delle obbligazioni, per dare compimento alla prima parte, secondo il piano, che se n'è fatto nell'ultimo capitolo del trattato delle leggi. In questo terzo libro adunque si parlerà degli effetti, che accrescono, o confermano le obbligazioni. Nel quarto si tratterà degli effetti, che le annullano o diminuiscono.

T I T O L O I.

*De' pegni e delle ipoteche, e de' privilegi
de' creditori.*

La principale e la più comune di tutte le conseguenze degli obblighi che nascono da contratti, o che si formano senza contratto è il pegno, o l'ipoteca: vale a dire l'azione che si ha sopra i beni di una persona, per l'adempimento di un obbligo da lei contratto. Nell'articolo primo della sezione prima si vedrà più distintamente il significato e l'uso di queste due parole.

I pegni o le ipoteche hanno la loro origine naturale negli obblighi, la cui esecuzione può dipendere da' beni. Poichè la maggior forza degli obblighi, e tutta la fedeltà di coloro che son obbligati, sarebbero inutili, qualora essi non avessero beni; nè sarebbero assoluta la sicurezza anche sopra di quelli che hanno beni, quando questi beni non si sottoponessero all'ipoteca, perchè spogliandosene, o con donazioni, o con vendite, o con altri titoli, e non appartenendo più ad essi i beni alienati, i creditori non avrebbe più risorsa veruna, qualora non avessero il diritto di evincere questi beni alienati dalle mani di chiunque li avesse acquistati: coll'ipoteca si è stabilito questo diritto.

Non si parlerà quì de' privilegi de' creditori, perchè formeranno la materia della sezione quinta; e non si faranno altre osservazioni sulla na-

tura dell'ipoteche, sulla maniera con cui s'acquistano, e sul rimanente di quest'argomento; giacchè colla distinzione delle sezioni di questo titolo si vedrà bene l'ordine ed il luogo di ciascuna di queste cose.

S E Z I O N E I.

Della natura del pegno e dell'ipoteca, e delle cose che ne sono o no capaci.

Siccome la natura dell'ipoteca è di sottoporre ad un dritto i beni per la sicurezza degli obblighi; e siccome, per esempio, il creditore di una somma di danaro assicura il suo pagamento sul diritto di evincere dalle mani di chiunque la cosa ad esso ipotecata; così è necessario notare una differenza importante tra la nostra usanza ed il diritto romano in ciò che riguarda la sicurezza su i mobili de' debitori.

Nel diritto romano, l'ipoteca aveva il medesimo effetto su i mobili che su gli stabili, con questo diritto di evizione. Ma gl'inconvenienti di sottoporre a questo diritto di evizione i mobili, che sono così facili a cambiar possessore, han fatto stabilire in Francia un'altra giurisprudenza, la cui regola si è, che l'ipoteca su i mobili non dura se non fino a che restano in potere di colui ch'è obbligato, o fino a che se ne trovi in possesso colui che li tiene per sua sicurezza. Ma se il debitore li faccia passare in altre mani, o con venderli, o con impegnarli, non

non vi si può avere più diritto. Il che ha dato luogo fra noi all'assioma legale che *i mobili non ricevono ipoteca*.

L'uso dunque in Francia riguardo a' mobili è, che i creditori vi esercitano il loro diritto in due maniere. L'una, quando i mobili sono in potere del creditore che n'è in possesso, e che li tiene in pegno; l'altra, quando i mobili sono in potere del debitore o d'altre persone che li hanno in suo nome, come un depositario, o colui che gli ha presi in prestito, o un altro creditore che avesse in pegno un mobile di valore superiore al credito. Nel primo caso, il creditore può far vendere il mobile, se il debitore vi consente, o se ricusa, coll'autorità del giudice, per essere pagato sul prezzo che se ne ricaverà, a preferenza di tutti gli altri creditori, anche anteriori, ma non in pregiudizio di un altro creditore che avesse un'azione privilegiata su questo medesimo pegno (1). Nel secondo caso, il creditore può far sequestrare e vendere il mobile del suo debitore, se ha un'ipoteca su i beni, o il mandato del giudice per il sequestro; e se concorrono altri creditori con lui per altri sequestri o con altre istanze, egli sarà loro preferito, se sia stato il primo a sequestrare, purchè non avvenisse, che tutti i beni del debitore non fossero sufficienti per tutti i suoi creditori. Poichè in caso che vi fosse il concorso de' creditori, non è preferito il primo che si è impossessato de'

(1) V. la nota sull'articolo 4. della sezione 5.

de' beni, e non v'ha preferenza se non per coloro che hanno qualche privilegio, e tutti gli altri vengono con ordine, secondo i loro crediti, siccome sarà spiegato nel titolo 5. del libro 4. All'incontro sugli stabili, i creditori son preferiti gli uni agli altri secondo la proprietà delle loro ipoteche; il che deriva dalla differenza che la nostra usanza mette tra gli stabili capaci d'ipoteca, ed i mobili su i quali l'ipoteca non ha luogo; e quando il mobile non è in potere del creditore, nè in potere del debitore, o di altre persone in suo nome, se il debitore l'ha alienato, allora il creditore non vi ha più diritto, se non nel caso notato sull'articolo 4. della sezione 5.

S O M M A R I O.

1. *Significato delle parole pegni ed ipoteche.*
2. *Le ipoteche sono per la sicurezza delle obbligazioni.*
3. *Ipoteca per un debito condizionato.*
4. *Non vi è ipoteca per un mutuo da farsi.*
5. *Ipoteca su i beni futuri.*
6. *Come l'ipoteca si estenda a tutti i beni, o si limiti a taluni.*
7. *Accessorj dell'ipoteca.*
8. *Di ciò ch'è provenuto dalla cosa ipotecata, e che n'è separato.*
9. *Dell'edificio eretto sul fondo ipotecato.*
10. *Del fondo che rimane da un edificio ipotecato.*
11. *Del cambiamento della superficie del fondo ipotecato.*

12. Di ciò che si è acquistato co' danari provenienti dal fondo ipotecato.
13. Del fondo ipotecato nel medesimo tempo a due creditori.
14. Preferenza del possessore, se ha parte nell'ipoteca.
15. Dell'ipoteca sulla porzione indivisa di uno degli eredi.
16. Ipoteca del creditore sopra tutte le porzioni degli eredi del debitore.
17. Ipoteca per tutti gli eredi del creditore sopra tutto ciò ch'è ipotecato.
18. L'ipoteca è indivisa.
19. Non si può ipotecare se non quel che si può vendere.
20. Ipoteca sul feudo altrui.
21. Stellionato nell'ipoteca.
22. Come il tutore ed il procuratore costituito possono ipotecare.
23. Ipoteca sopra cose incorporee.
24. Cose che non possono essere ipotecate.
25. Cose necessarie per l'agricoltura.
26. Cose che non sono in commercio.
27. Benefizj del principe.
28. Anticresi.
29. Il creditore che ha l'usufrutto può dare in affitto.
30. Se il debitore piglia in prestito i suoi mobili che ha obbligati.
31. Se il pegno non basta, rimane il credito per il residuo.
32. Ipoteca pel debito di un altro.
33. Approvazione del padrone della cosa ipotecata.
- * 34. Se

- * 34. Se possa essere ipotecato l'usufrutto.
- * 35. Chi può ipotecare?
- * 36. Il creditore ipotecario è preferito a colui che non ha ipoteca.
- * 37. Tra due creditori ipotecarij, deve essere preferito il più antico.
- * 38. Un creditore posteriore nell'ipoteca può domandare di essere surrogato a' diritti del primo, offerendo di pagarlo.
- * 39. L'ipoteca sussiste, quantunque il fondo passi nelle mani di un terzo.
- * 40. Cessa qualora il creditore vi inunzia.
- * 41. Se cessi quando il creditore ha data una dilazione.
- * 42. Se siasi stipulato, che in vece dell'ipoteca il debitore desse cauzione.
- * 43. Se l'ipoteca sussista, qualora il creditore avendo permesso al debitore di vendere, il debitore abbia donato.
- * 44. Se il creditore avendo permesso di donare, il debitore abbia venduto.
- * 45. Se il creditore abbia permesso di vendere per un dato prezzo.
- * 46. Se abbia permesso di vendere in un certo tempo.
- * 47. L'azione personale, intentata contra il debitore o contra il suo fidejussore, non annulla l'ipoteca.
- * 48. Se molti creditori comprino in comune il fondo che loro è ipotecato.

1. **L**a parola ipoteca d'ordinario significa lo stesso che la parola pegno; vale a dire il diritto sopra una cosa, obbligata al creditore per sicurezza del suo credito. Queste due parole si usano promiscuamente nel medesimo senso. Ma pegno si dice più propriamente delle cose mobili, e che si mettono tra le mani ed in potere del creditore. Ipoteca poi significa propriamente il diritto che il creditore acquista sugli stabili, che gli son obbligati dal suo debitore, ancorchè non ne sia messo in possesso (a).

„ (a) *inter pignus autem & hypothecam, quantum ad*
 „ *actionem hypothecariam attinet, nihil interest. Nam*
 „ *de qua re inter creditorem & debitorem convenit,*
 „ *ut sit pro debito obligata, utraque hac appellatione*
 „ *continetur. Sed in aliis differentia est. Nam pignoris*
 „ *appellationem eam proprie rem contineri dicimus, quæ*
 „ *simul etiam traditur creditori, maxime si mobilis sit.*
 „ *At eam, quæ sine traditione, nuda conventionione tene-*
 „ *tur, proprie hypothecæ appellatione contineri; dici-*
 „ *mus §. 9. *inst. de act.* inter pignus autem & hypothe-*
 „ *cæ tantum nominis sonus differt l. 5. §. 1. ff. de pign.*
 „ *& hypot.* Pignus appellatum a pugno, quia res quæ pi-
 „ *gnori dantur, manu traduntur. Unde etiam videri*
 „ *potest, verum esse quod quidam putant, pignus pro-*
 „ *prie rei mobilis constitui l. 238. §. 2. ff. de veris. signif.*
 „ *Proprie pignus dicimus, quod ad creditorem transi-*
 „ *ty hypothecam cum non transit nec possessio ad credito-*
 „ *rem l. 9. §. 2. ff. de pign. act. Et si non traditum est l.*
 „ *1. *cod.**

2. Essendo l'ipoteca stabilita per la sicurezza delle diverse sorte di obblighi, non ve n'ha alcuno in cui non si possa dar ipoteca per la sicurezza del creditore. Perciò coloro che pigliano in prestito, che vendono, comprano, danno o prendono in affitto, o entrano in altri obblighi,

pos-

possono aggiungere l'ipoteca de' loro beni per la sicurezza di colui in favore del quale si obbligano (a).

„ (a) *Res hypothecæ dari posse dicendum est, pro qua-*
 „ *cunque obligatione, sive mutua pecunia datur, sive*
 „ *dos, sive emptio vel venditio contrahatur, vel etiam*
 „ *locatio & conductio, vel mandatum l. 5. ff. de pign. Et*
 „ *hyp. Vel pro civili obligatione, vel honoraria, vel tan-*
 „ *tum naturali D. l. Non tantum autem ob pecuniam,*
 „ *sed & ob aliam causam pignus dari potest: veluti si quæ*
 „ *pignus alicui dederit ut pro se fide jubeat l. 9. §. 1. ff.*
 „ *de pign. act.*

3. Può taluno ipotecare i suoi beni non solo per gli obblighi che hanno il loro effetto presente e certo; come per un' obbligazione a causa di mutuo, per una vendita, per una locazione, e per altri simili contratti, ne' quali formasi l'obbligo sul principio, sebbene vi sia un termine a pagare; ma può ancora ipotecarli per gli obblighi, il di cui effetto dipende da una condizione, o da altro accidente possibile. Quindi gli obblighi che si formano con un contratto di matrimonio, contengono sempre la condizione, purchè il matrimonio si effettui; ma l'ipoteca si acquista dal giorno del contratto, tanto riguardo al marito su i beni di coloro che costituiscono la dote, quanto riguardo alla moglie su i beni del marito per ricuperar la dote, se occorrerà. Potendosi poi dare un' ipoteca per un debito condizionato, si può altresì dare un' ipoteca colla condizione, per un debito che sia puro e semplice, in guisa che l'ipoteca non abbia il suo effetto se non quando sarà avverata questa condizione (b).

„ (b) *Et sive pura est obligatio, vel in diem, vel sub*
 „ *conditione, & sive in præsentis contractu, sive etiam*

„ præcedat; sed & futuræ obligationis nomine (res hy-
 „ pothecæ) dari possunt l. 5. ff. de pign. & hyp. In con-
 „ ditionali obligatione non alias (res) obligantur, nisi
 „ conditio extiterit. D. l. Cum enim semel conditio
 „ extitit, perinde habetur, ac si illo tempore, quo sti-
 „ pulatio interposita est, sine conditione facta esset l.
 „ 11. §. 1. ff. qui pot. Qui dotem pro muliere promisit,
 „ pignus sive hypothecam de restituenda sibi dote acce-
 „ pit: subsecuta deinde pro parte numeratione, mari-
 „ tus eandem rem pignori alii dedit; mox residuæ quan-
 „ titatis numeratio impleta est. Quærebatur de pignore?
 „ Cum ex causa promissionis ad universæ quantitatis
 „ exolutionem qui dotem promisit, compellitur, non uti-
 „ que solutionum observanda sunt tempora, sed dies con-
 „ tractus obligationis. Nec probe dici in potestate ejus esse
 „ ne pecuniam residuam redderet, ut minus dotata mulier
 „ esse videatur. Alia causa est ejus, qui pignus accepit ad
 „ eam summam, quam intra diem certum numerasset: ac
 „ forte proutquam numeraret, alii res pignori data est l.
 „ 1. ff. qui pot. d. l. §. 1. (1).

4. Se una persona prevedendo che dopo qual-
 che tempo le converrà prendere in prestito dana-
 ro, si obblighi anticipatamente per la somma che
 potrà in appresso pigliare in prestito, ipotecando
 i suoi beni per questo futuro mutuo, l'ipoteca
 stipulata per una tal causa non avrà alcuna for-
 za. Imperocchè l'ipoteca è solo un accessorio di
 un obbligo già formato, e fino a quel tempo non
 essendovi mutuo, non vi sarà ipoteca, potendo
 questa persona non pigliare in prestito. All'in-
 contro, se l'ipoteca ti acquistasse in questo mo-
 do, sarebbe facile, con un obbligo contratto in
 questa forma con uno che presta semplicemente il

no-

(1) V. sull'ipoteca condizionale l'articolo 10. di questa
 sezione, e l'articolo 17. della sezione 3. Si præsens sit
 „ debitum, hypotheca vero conditione l. 13. §. 5. ff. de
 „ pign. V. l'articolo seguente.

nome, defraudare i creditori che prestassero danaro (a).

„ (a) Titius, cum mutuam pecuniam accipere vellet a
 „ Mævio, cavit ei, & quasdam res hypothecæ nomine
 „ dare destinavit; deinde, postquam quasdam ex his re-
 „ bus vendidisset, accepit pecuniam. Quæsitum est, an
 „ & prius res venditæ creditori tenerentur? Respondit:
 „ cum in potestate fuerit debitoris, post cautionem inter-
 „ positam, pecuniam non accipere, eo tempore pignoris
 „ obligationem contractam videri, quo pecunia nume-
 „ rata est. Et ideo inspiciendum, quas res in bonis
 „ debitor numeratæ pecuniæ tempore habuerit. *l. 4. ff.*
 „ *que res pign. vel hyp. l. 11. ff. qui potior.* Re contrahitur
 „ obligatio veluti mutui datione. *Inst. quib. mod. re contr.*
 „ *obl. (1).*

5. Quelli che contraggono un obbligo qualun-
 que; possono ipotecare non solo i loro beni pre-
 senti, ma eziandio tutti i futuri: il che si esten-
 de a tutte le cose che coll'andar del tempo si
 potranno acquistare; che saranno capaci d'ipote-
 ca, a qualunque titolo si acquistino, ed a quel-
 le eziandio che non ancora esistono nel tempo
 in cui si obbligano. In conseguenza saranno
 compresi nell'ipoteca de' beni futuri, anche i
 frutti da percepirsi da' fondi (b).

„ (b) *Conventio generalis in pignore dando, bonorum*
 „ *vel postea quæditorum recepta est. l. ff. de pign. &*
 „ *hyp.*

„ Et

(1) V. nel fine del testo citato sull' articolo precedente,
 tirato dalla legge *l. ff. qui pot.*

Se l' obbligazione derivasse da un mutuo già fatto,
 porterebbe seco la pruova della tradizione del danaro;
 e sebbene il creditore non lo consegnasse, se non qual-
 che tempo dopo l' obbligazione, tuttavia l' ipoteca non
 lascerebbe di avere il suo effetto. Tuttogiorno si fanno
 obblighi per somme che non saranno consegnate se non
 dopo qualche tempo, ed in un altro luogo; ma l' ob-
 bligo si è già formato, e la consegna del danaro può esser
 ritardata per qualche ostacolo senza mala fede.

„ Et quæ nondum sunt, futura tamen sunt, hypothe-
 „ cæ dari possunt: ut fructus pendentes, partus ancilla-
 „ rum, foetus pecorum, & ea quæ nascuntur sint hypo-
 „ thecæ obligata l. 15. *cod.* (1).

6. Quantunque non si fosse espressa l'obbligazione de' beni futuri, o si obbligassero soltanto i beni, senza aggiungervi la parola *tutti*; nondimeno saranno compresi tutti i beni presenti e futuri. Ma se l'ipoteca fosse soltanto particolare e ristretta a certi beni, non avrebbe effetto sugli altri (a).

„ (a) Quod dicitur, creditorem probare debere, *cum*
 „ *conveniebat rem in bonis debitoris fuisse*, ad eam conven-
 „ tionem pertinet, quæ specialiter facta est, non ad il-
 „ lam quæ quotidie inferi solet cautionibus, *ut speciali-*
 „ *ter rebus hypothecæ nomine datis, cetera etiam bona tene-*
 „ *antur, debitoris, quæ postea acquisierit, perinde atque si spe-*
 „ *cialiter hæ res fuissent obligatæ* l. 15. §. 1. ff. *de pign. & hyp.*
 „ Si quis in cujuscunque contractus instrumento ea ver-
 „ ba posuerit: *fide & periculo rerum ad me pertinentium,*
 „ *vel per earum exactionem satisfieri tibi promitto*; sufficere
 „ ea verba ad rerum, tam earum quas in præsentibus de-
 „ bitor habet, quam futurarum, hypothecam sancimus l.
 „ *ult. C. quæ res pign. obl.* Sancimus, si res suas suppone-
 „ re debitor dixerit, non adjecto, *tam præsentibus quam fu-*
 „ *turas*, jus tamen generalis hypothecæ, etiam ad futuras
 „ res producat. D. l. *ult. in fin.* (2).

7. Se l'ipoteca sia ristretta a certe cose, non
 la-

(1) V. per le cose che non sono suscettibili d'ipoteca l'art. 24. e i seguenti.

(2) Quando un debitore che ha obbligati tutti i suoi beni venga a fare qualche acquisto, i suoi creditori hanno l'ipoteca sul fondo acquistato dal giorno dell'acquisto, e non dal giorno della loro ipoteca sugli altri beni. Poichè a' trimenti si farebbe torto a' creditori dell'antico padrone del fondo, la cui alienazione non ha potuto far pregiudizio alle loro ipoteche. Ma tra i creditori di questo compratore, i più antichi saranno preferiti agli altri su questo fondo, acquistato dopo le loro ipoteche.

lascerà di estendersi a tutto ciò che potrà nascere o provenire dalla cosa ipotecata, o che potrà aumentarla e farne parte. Così i frutti che provengono dal fondo ipotecato, son soggetti all'ipoteca mentre che sono nel fondo (1). Inoltre quando si è data in pegno al creditore una razza di cavalli, o una greggia, sono altresì effetti i polledri, gli agnelli e gli altri animali che ne nascono e ne aumentano il numero; e se si trovi cambiata l'intera mandra, resta parimente obbligato ciò che si è rinnovato (a). Così quando l'estensione di un fondo ipotecato si trovi aumentata di quel che può aggiungervi il corso di un fiume, l'ipoteca si estende a ciò che ha aumentato il fondo (b). Di più è soggetto all'ipoteca l'edifizio fatto sopra un fondo ipotecato: e se al contrario è ipotecato un edifizio, e questo perisca per un incendio o vada in rovina, l'ipoteca sussiste sul fondo che rimane (c). Finalmente quando un debitore ipoteca un fondo, di cui non ha che la semplice proprietà, avendone un altro l'usufrutto, finito quest'usufrutto, l'ipoteca comprenderà il fondo ed i frutti (d).

„ (a) Grege pignori obligato, quæ postea nascuntur, tenentur. Sed et si prioribus capitibus decedentibus, totus grex fuerit renovatus, pignori tenebitur *l. 13. ff. de pign. l. 29. §. 1. eod.*

„ (b) Si fundus hypothecæ datus sit, deinde alluvione major factus est, totus obligatur *l. 16. l. 18. §. 1. ff. de pign. act.*

„ (c) Domo pignori data, & area ejus tenebitur: est enim pars ejus. Et contra jus soli sequetur ædificium *l. 21. ff. de pign. act. v. l. 29. §. 2. ff. de pign. & hyp.*

„ (d) Si nuda proprietas pignori data sit, usufructus

„ qui

(1) V. l' articolo 4. poco innanzi.

„ qui postea accreverit, pignori erit. *l. 1. ff. de pign. act. (1).*

8. Quanto si è detto nell' articolo precedente, non si deve intendere se non degli aumenti o accessori che fanno parte della cosa ipotecata, e non si estende a quel ch' essendone provenuto, è stato separato ed ha cambiato natura. Poichè, per esempio, se da un bosco ipotecato si ricavi legname da impiegare in un edificio, o per costruire un vascello, l' ipoteca sul bosco non passerà a questo legname, che n' è provenuto (a).

„ (a) Si quis caverit, ut sylva sibi pignori esset, nam veni ex materia factam non esse pignoris. Cassius ait: „ quia aliud sit materia, aliud navis. Et ideo nominatim in dando pignore adjiciendum esse ait, quæque ex sylva facta, natave sint *l. 18. §. 3. ff. de pign. act.*

9. Se il terzo possessore di un fondo soggetto ad un' ipoteca vi faccia un edificio, l' ipoteca sul fondo si estenderà parimente su quest' edificio. Poichè quest' è un accessorio che segue la natura del fondo, e che appartiene al medesimo padrone di questo fondo. Ma il creditore ch' esercita la sua ipoteca sull' edificio, non può farselo aggiudicare, se non col peso di rimborsare a questo possessore che l' ha fatto, le spese che vi ha im-

(1) Sebbene gli animali sieno annoverati tra gli effetti mobili che non sono suscettibili d' ipoteche, giusta la nostra usanza, si possono tuttavia tener in pegno, come per un legato, per una rendita e per altro credito. Lo stesso sarebbe se si fosse comprata una greggia co' danari di un creditore al quale fosse ipotecata. Poichè questo creditore conserverebbe la sua preferenza sulla greggia, finchè fosse in potere del proprietario. V. la nota sull' articolo 5. della sezione 5. e quel che si è detto nel preliminare di questa sezione, e la nota sull' articolo 4. della sezione 5.

impiegate, se queste spese non eccedano, il valore dell' edificio; poichè qualora eccedono, non sarebbe giusto che il creditore vi fosse obbligato (a). Ma qualunque sia il valore di quest' edificio, cioè se valga il costo, o valga più o valga meno, sarà in libertà di questo possessore ritenersi il fondo e l' edificio, pagando il debito.

„ (a) Domus pignori data exusta est, eamque aream
 „ emit Lucius Titius, & extruxit: quæsitum est de ju-
 „ re pignoris? Paulus respondit, pignoris persecutionem
 „ perseverare; & ideo jus soli superficiem secutam vide-
 „ ri, id est cum jure pignoris. Sed bona fide posses-
 „ ses non alter cogendos creditoribus ædificium resti-
 „ tuere quam sumptus in extractione erogatos, quatenus
 „ pretiosior res facta est, recipere l. 29. §. 2. ff. de pign.
 „ & hyp.

„ Sit quis in alieno solo sua materia ædificaverit, il-
 „ lius sit ædificium cujus & solum est l. 7. §. 12. ff. de
 „ acquir. rer. dom. §. 30. inst. de rer. div. Certe si domi-
 „ nus soli petat ædificium, nec solvat pretium materiæ &
 „ mercedes fabricorum, poterit per exceptionem doli mali
 „ repelli. D. l. 7. §. 12. & d. §. 30.

10. Se una casa soggetta ad un'ipoteca venga ad essere bruciata, e sia poi dal debitore riedificata, il creditore avrà la sua medesima ipoteca e sul fondo, e sull' edificio, con più ragione che nel caso dell' articolo precedente (b).

„ (b) Si insula, quam tibi ex pacto convento licuit
 „ vendere, combusta est, deinde a debitore tuo restitu-
 „ ta, idem in nova insula juris habes l. ult. ff. de pign.
 „ & hyp.

11. Gli altri cambiamenti che può fare ogni possessore pi un fondo ipotecato, non estinguono l'ipoteca, ma sussiste sul fondo, deteriorato o migliorato, e nello stato in cui si trova. Così, per esempio, se una casa sia ridotta a giardino, un campo a vigna, un bosco a prato, si con-

conserva l'ipoteca sul nuovo aspetto dato al fondo (a).

„ (a) Si res hypothecæ data, postea mutata fuerit, æque
 „ hypothecaria actio competit. Veluti de domo data hy-
 „ pothecæ, & hortus factus: item, si de loco convenit,
 „ & domus facta sit: item, de loco dato, deinde vineis
 „ in eo depositis l. 16. §. 2. ff. de pign. & hyp.

12. Se un debitore, che non ha obbligati tutti i suoi beni, ma solamente un fondo, impieghi i danari ricavati di questo fondo per acquistarne un altro, questo nuovo fondo, quantunque provenuto da que' frutti che sarebbero stati soggetti all'ipoteca, non vi sarà sottoposto, come avviene di un fondo acquistato co' danari, o con altra cosa che il creditore avesse ricevuto in pegno (b). Poichè l'ipoteca può bene estendersi agli accessori della cosa ipotecata, secondo la regola spiegata nell'articolo 7; ma non passa da una cosa ad un'altra, la quale non si è avuta in vista nel tempo dell'ipoteca.

„ (b) Quamvis fructus pignori datorum prædiorum, &
 „ si id aperte non sit expressum, ipsi pignori credanter
 „ taciti pactione inesse: prædia tamen quæ emuntur ex
 „ fructuum pretio, ad eandem causam venisse, nulli
 „ prudentum placuit l. 3. C. in quib. caus. pign. Res ex
 „ nummis pignoris emptæ, non est pignoris, ob
 „ hoc solum quod pecunia pignoris erat l. 7. in fin. ff.
 „ qui pot. (1)

15. Se

(1) Se un debitore acquista con una permuta un altro fondo in luogo di quello che aveva ipotecato, questa permuta farà passare l'ipoteca al fondo preso in incambio? Se l'ipoteca si fosse ristretta con una convenzione al fondo dato in incambio da questo debitore, sembra che l'ipoteca non debba cambiarsi, come neppure deve estendersi ad amendue i fondi. Poichè, oltretutto l'ipoteca di natura sua riguarda soltanto il fondo obbligato, e lo segue nelle mani di chiunque passi, il cambiamen-

to

13. Se un medesimo fondo sia ipotecato a due creditori per diverse cause nello stesso tempo, senza che si sia distinta la porzione per un creditore, e quella per l'altro, ognuno avrà la sua ipoteca sull'intero fondo per tutto il suo credito. E se tutto il fondo non basta per amendue, si dividerà il loro diritto, non per metà, ma a proporzione della differenza de' loro crediti. Poichè avendo ognuno l'ipoteca sopra tutto il fondo per tutto il suo debito, su questo medesimo piede si fa la divisione de' loro diritti; e se, per esempio, ad uno de' creditori sieno dovute diecimila lire, all'altro cinquemila, ed il fondo soggetto alla loro ipoteca non vaglia quindicimila lire, l'uno avrà due terzi per la sua ipoteca, e l'altro il terzo (a).

„ (a) Si duo pariter de hypotheca paciscantur, in quan-
 „ tum quisque obligatam hypothecam habeat, utrum pro
 „ quantitate debiti, an pro partibus dimidiis, quaeritur?
 „ & magis est, ut pro quantitate debiti pignus habeant
 „ obligatum. Sed uterque si cum possessore agat, que-
 „ madmodum? Utrum de parte quisque, an de toto,
 „ quasi utrique in solidum res obligata sit? Quod erit di-
 „ cendum, si eodem die pignus utrique datum est sepa-
 „ ratim: sed si simul illi & illi; si hoc actum est, uter-
 „ que recte in solidum agat, si minus, unusquisque pro
 „ parte l. 16. §. 8. ff. de pign. & hyp. l. 10. eod. Si plu-
 „ ribus res simul pignori detur, aequalis omnium cautio
 „ est.

to che discaricasse dall'ipoteca il fondo dato dal debitore, e che ne caricasse il fondo preso, farebbe seguito da inconvenienti che cagionerebbero ingiustizie a' creditori di amendue le parti che permutano, non solo per l'ineguaglianza che potrebbe essere nel valore de' due fondi, ma per altre conseguenze, di cui è facile giudicare, senza che si spieghino. Ma se questo debitore avesse ipotecato tutti i suoi beni presenti e futuri, l'ipoteca si estenderebbe ad amendue i fondi.

„ eff. l. 20. §. 1. ff. de pign. act. V. i tre articoli seguenti.

14. Se di due creditori, a' quali è interamente obbligata la medesima cosa nello stesso tempo, se ne sia uno messo in possesso, sarà questi preferito: poichè il possesso distingue il loro diritto in favore di colui, che oltre la parità del titolo, ha il vantaggio del possesso (a). Ma se della medesima cosa una parte sia obbligata ad un creditore, ed il rimanente ad un altro, ognuno avrà il suo diritto separato sulla sua porzione (b).

„ (a) In pari causa, Possessor potior haberi debet l. 128. ff. de reg. jur.

„ Si debitor res suas duobus simul pignori obligaverit, ita ut utrique in solidum obligatae essent, singuli in solidum adversus extraneos Serviana utentur: inter ipsos autem si quaestio moveatur, possidentis meliorem esse conditionem l. 10. ff. de pign. & hyp. l. 1. §. 1. ff. de Salvian. interd. V. l'artic. 13. della l. 2. del contratto di vendita, e poco appresso l'artic. 3.

„ (b) Si autem id actum fuerit, ut pro partibus res obligarentur, utilem actionem competere, & inter ipsos, & adversus extraneos, per quam dimidiam partem possessionem apprehendant singuli dd. 11. V. l'articolo precedente.

15. Se trovandosi un fondo comune ed indiviso tra due o più persone, come tra socj, tra coeredi o altri, uno di questi avesse obbligato al suo creditore o tutti i suoi beni o la porzione ch'egli aveva in questo fondo, cotesto creditore avrà la sua ipoteca sulla porzione indivisa del suo debitore (c); fino a che il fondo resterà

„ (c) Si fundus communis nobis sit, sed pignori datus a me, venit quidem in communi dividendo: sed jus pignoris creditori manebit, etiam si adjudicatus fuerit, Nam, & si pars socio tradita fuisset, integrum maneret. Arbitrum autem communi dividendo hoc minoris partem estimare debere, quod ex pacto eam rem
„ ven-

„ vendere creditor potest, Julianus ait l. 6. §. 8. ff. comm.
 „ divid. Illud tenendum est: si quis communis e partem
 „ pro indiviso dederit hypothecæ, divisione facta cum so-
 „ cio, non utrique eam partem creditori obligatam ef-
 „ se quæ ei obtingit qui pignori dedit: sed utriusque pars
 „ pro diviso, pro parte dimidia manebit obligata. l. 7. §.
 „ ult. ff. quib. mod. pign. v. h. s. l. 3. §. ult. ff. qui po-
 „ tior. (1).

in

(1) Alla regola ricavata da' testi citati su questo articolo si è aggiunto, che dopo la divisione l'ipoteca è fissata alla porzione ch'è toccata al debitore, poichè questa è la nostra usanza, e l'equità eziandio così richiede, siccome apparisce dalle ragioni spiegate nell'articolo. Perciò non seguiamo la disposizione di questi testi, come neppure un'altra simile della legge 31. ff. de usu. & usufr. & red., la quale vuole che l'usufruttuario di una porzione indivisa conservi il suo diritto dopo la divisione tra i proprietari, e che abbia il suo usufrutto indiviso sulle porzioni dell'uno e dell'altro. Tali leggi sono fondate su questa sottigliezza, che l'usufruttuario o il creditore avendo il loro diritto indiviso sopra tutto il fondo, la divisione non deve lor togliere questo diritto: ma in realtà questo diritto è quello che si è spiegato nell'articolo. Inoltre questa sottigliezza sarebbe seguita da una infinità d'inconvenienti, se quelli tra' quali si fa la divisione, sieno socij, coeredi o altri, dopo una divisione senza frode, potessero essere inquietati da' creditori di uno di essi, e si potesse sequestrare e far vendere tutte le loro porzioni pel debito di un solo. Al che si possono rapportare le ultime parole della legge unica C. si comm. res pign. det. Unde intelligis contractum ejus nullum præjudicium dominio vestro facere potuisse.

La difficoltà sarebbe più grande nel caso della divisione di una successione che fosse composta di molti mobili, e di un sol fondo, che fosse impossibile, o troppo incomodo di dividere, o anche di molti fondi; che il comodo degli eredi obbligasse a dividere, in guisa che alcuni non avessero nelle loro porzioni le non mobili, e poco o niente stabili: poichè in questo caso i creditori dell'erede il quale non avesse nella sua porzione che poco o niente fondi, si troverebbero delusi dalla speranza che avevano potuto avere di una ipoteca sul fondo,

in comune. Ma dopo la divisione, il diritto di questo debitore essendosi fissato alla porzione toccatagli, a questa porzione medesima rimarrà fissata l'ipoteca. Perchè sebbene prima della divisione tutto il fondo fosse soggetto all'ipoteca per la porzione indivisa di questo debitore, e sebbene non si possa diminuire un diritto acquistato; tuttavia siccome il debitore non aveva un diritto semplice ed immutabile di tenere sempre indivisa la sua porzione; e siccome questo diritto conteneva la condizione di essere in libertà di tutti i proprietarj di venire ad una divisione per assegnare a ciascuno una porzione libera: così l'ipoteca, la quale non era che un accessorio di questo diritto, conteneva eziandio questa medesima condizione, e non riguardava se non la porzione che sarebbe toccata a questo debitore, dovendo rimanere libere le porzioni degli altri. Ma se nella divisione vi fosse stata qualche frode, il creditore potrebbe far riformare ciò che fosse stato fatto in suo pregiudizio.

16. Le divisioni che fanno gli eredi de' fondi ereditarj non apportano verun cambiamento all'ipoteca de' creditori del defunto, ed ogni fondo
vi

do. Ma questi creditori debbono prima della divisione invigilare e su i mobili, e sugli stabili, per impedire che non si faccia cosa veruna in loro pregiudizio. Poichè se si facesse la divisione senza frode, potrebbe dirsi ch'essi avevano la lor sicurezza soltanto sopra ciò che potrebbe toccare al loro debitore; e se, per esempio, questo debitore avesse consumato e dissipato i beni mobili della sua porzione, non sarebbe giusto che le porzioni degli altri ne fossero risponsabili a' suoi creditori.

vi rimane soggetto per tutto il debito. In conseguenza l'erede che possiede un fondo ereditario, benchè avesse pagato la sua porzione del debito, non potrà impedire che il fondo non sia sequestrato per le porzioni degli altri, come se quel pagamento fosse stato fatto dal defonto; poichè l'ipoteca abbraccia ciascuno de' fondi, e ciascuna parte de' fondi medesimi, per l'intero pagamento di questo debito (a). Bensì questo erede chiamerà in giudizio i coeredi per il pagamento delle loro porzioni.

„ (a) Si unus ex heredibus portionem suam solverit, tamen tota res pignori data venire poterit: quemadmodum si ipse debitor portionem solvisset l. 8. §. 2. ff. de pign. act. Actio quidem personalis inter heredes pro singulis portionibus quaesitis scinditur: pignoris autem jure multis obligatis rebus, quas diversi possident, cum ejus vindicatio non personam obliget, sed rem sequatur, qui possident tenentes, non pro modo singularum rerum, substantiae conveniuntur, sed in solidum: ut vel totum debitum reddant, vel eo quod detinent cedant l. 2. C. si unus ex plur. hered. credit. l. 16. C. de distr. pign. l. 1. C. de luit. pign. (1).

17. Se fra molti eredi di un creditore, uno riceva la sua porzione dal debitore, l'ipoteca rimane intera agli eredi per la loro porzione, sopra tutto quello che trovavasi ipotecato in favore di questo creditore (b).

„ (b) Si creditoribus plures heredes extiterint; & uni ex
„ his

(1) Su questa regola è fondata quella massima volgare, che gli eredi son tenuti ipotecariamente per il tutto, sebbene sieno tenuti personalmente ognuno per la porzione della quale è erede. Poichè l'azione personale divideasi tra le persone degli eredi, come a suo luogo spiegherassi; ma l'ipoteca sussiste indivisa, e riguarda egualmente tutti i fondi che vi sono soggetti, e tutte le parti di ogni fondo.

„ his pars ejus solvatur, non debent cæteri heredes cre-
 „ ditoris injuria affici; sed possunt totum fundum vende-
 „ re l. 11. §. 4. ff. de pign. act.

18. L'ipoteca riguarda universalmente tutto quel ch'è stato ipotecato per tutto il debito, ed in maniera, che per esempio, se due fondi sieno ipotecati per una somma non s'intenda che ogni fondo sia obbligato per una parte; ma che, di qualunque valore possano essere, sieno ambedue obbligati per tutta la somma: e se venga a perire uno di essi, l'ipoteca rimane intera per tutto il debito sul fondo che resta (a). Inoltre, sebbene il debitore paghi una metà, o altra parte del debito, nondimeno ambedue i fondi restano obbligati per tutto il residuo. Poichè la natura dell'ipoteca si è, che tutto ciò ch'è obbligato serva di sicurezza per tutto il debito; e le parti stesse di ogni fondo son tutte soggette per tutto ciò ch'è dovuto (b).

„ (a) Qui pignori plures res accipit, non cogetur unam
 „ liberare, nisi accepto universo quantum debetur l. 19.
 „ ff. de pign.

„ (b) Quamdiu non est integre pecunia creditori nume-
 „ rata, etiam si pro parte majore eam consecutus sit, di-
 „ strahendi rem obligatam non amittit facultatem l. 16.
 „ C. de distr. pign. l. 1. C. de luit. pign. Propter indivi-
 „ sam pignoris causam l. 65. ff. de evid.

19. Non si possono obbligare ed ipotecare se non quelle cose che possono vendersi; e ciò che non può essere venduto, neppure può essere ipotecato. Poichè l'ipoteca non ha il suo uso se non per l'alienazione che può farsi della cosa ipotecata, in riguardo al pagamento di ciò ch'è dovuto sotto questa sicurezza (c).

„ (c) Quod emptionem venditionemque recipit, etiam
 „ pignorationem recipere potest l. 9. §. 1. ff. de pign. hy-
 „ poth. Eam rem quam quis emere non potest, quia com-
 „ mer-

„ mercium ejus non est, jure pignoris accipere non po-
 „ test l. 1. §. 2. ff. qua res pign. vel hyp. dat. obl. n. p. V.
 „ l. ult. c. de reb. al. n. alien. (1).

20. Siccome si può vendere una cosa altrui, così può ancora (2) ipotecarsi, o che il padrone acconsenta all'ipoteca, o ch'egli la ratifichi (a), o che l'ipoteca sia condizionata, e che debba avere il suo effetto, quando colui che obbliga una cosa, della quale non è padrone, potrà divenirlo (b): per altro è stellionato qualora il debitore obbliga come sua una cosa, che sa non esser sua (c). Che se coll'andar del tempo ne divenga padrone, allora l'ipoteca avrà il suo effetto (d), ma senza pregiudizio delle ipoteche de' creditori del primo padrone.

„ (a) Aliena res pignori voluntate domini potest. Sed
 „ et si ignorante eo data sit, & ratum habuerit, pignus
 „ valebit l. 20. ff. de pign. act.

„ (b) Aliena res utiliter potest obligari sub conditione,
 „ si debitoris facta fuerit. L. 16. §. 7. ff. de pign. & hyp.

„ (c) Si quis rem alienam mihi pignori dederit sciens
 „ prudensque . . . crimine (stellionatus) plectetur l. 36.
 „ §. 1. ff. de pign. act.

„ (d) Rem alienam pignori dedisti, deinde dominus rei
 „ ejus esse coepisti, datur utilis actio pignoratitia credi-
 „ tori l. 41. eod. Cum res quæ necdum in bonis debitoris
 „ est, pignori data ab eo postea in bonis ejus esse inci-
 „ piet, ordinariam quidem actionem super pignore non
 „ competere manifestum est; sed ramen æquitatem face-
 „ re, ut facile utilis persecutio, exemplo pignoratitiæ,
 „ detur l. 5. c. si aliena res pign. dat. sic. V. l'articolo 21.
 „ della sezione 3.

21. Co-

(1) Si è veduto nella sez. 8. del contratto di vendita, quali sono le cose che non possono essere vendute. Ma vi sono altre cose che non possono ipotecarsi, quantunque si possano vendere. V. poco appresso l'articolo 24. ed i seguenti.

(2) Vedi l'articolo 23. della sezione 4. del contratto di vendita.

21. Colui che avendo obbligato ad un creditore un fondo specificato e disegnato, l'obblighi ad un altro, senza dichiarargli questa prima obbligazione, commette un'infedeltà che chiamasi stellionato; e se questo secondo creditore si trova in perdita, per non avere il debitore di che soddisfare a' suoi creditori dovrà questi esser punito a proporzione del fatto. E ciò con più ragione, se avesse dichiarato a questo secondo creditore che il fondo che gli obbligava non era stato ad altri obbligato; poichè in questo caso il dolo sarebbe maggiore, e quando anche il debitore avesse altronde beni sufficienti, ciò non ostante sarebbe tenuto alle conseguenze. E se per esempio, questo fondo fosse stato dato a questo secondo creditore per assegnargli una rendita, il debitore potrebbe per questa frode essere costretto a redimere questa rendita, o potrebbe anche esser punito con altre pene secondo le circostanze. Non commette poi uno stellionato colui che avendo una volta obbligato tutti i beni in generale ne obbliga alcuni in particolare. Come pure non è reo di stellionato colui che obbliga il medesimo fondo a molti creditori, i cui crediti tutti uniti insieme non eccedono il valore del fondo (a).

„ (a) Si quis alii obligatam (rem) mihi obligavit, nec
 „ me de hoc certioraverit, crimine (stellionatus) plede-
 „ tur l. 36. §. 1. ff. de pign. act. Improbum quidem &
 „ criminolum fateris: easdem res pluribus pignoraſſe,
 „ diſſimulando in poſteriore obligatione, quod eadem alii
 „ pignori tenerentur. Verum ſecuritati tuæ conſules, ſi
 „ ablato omnibus debito, criminis inſtituendæ cauſam pe-
 „ remeris l. 1. c. de crim. ſ. II. Plane ſi ea res ampla eſt,
 „ & ad modicum æris fuerit pignorata: dici debet cel-
 „ ſare non ſolum ſtellionatus crimen, ſed etiam pignora-
 „ ti.

titiam, & de dolo actionem: quasi in nullo captus sit,
qui pignori secundo loco accepit. l. 36. in fin. ff. de
pign. act.

22. Il tutore, il procuratore, ed altri che o per le loro cariche, o per qualche commissione, hanno l'autorità di pigliare in prestito e di obbligare i beni di coloro di cui maneggiano gli affari, possono ipotecare questi beni secondo l'autorità che loro vien data o dalle cariche stesse, o dagli ordini di coloro per li quali agiscono. Ma se trattasi de' beni di pupilli, o di qualche comunità, l'obbligo e l'ipoteca non hanno il loro effetto se non in caso che ridondino in loro profitto, e che sieno state osservate le formalità (a).

(a) Curator adulti, vel tutor pupilli, propriam rem mobilem ejus negotia tuerur, pignoris jure non obligare potest, nisi in rem ejus pecuniam mutuam accipiat l. 3. c. si alien. res pign. d. s. Procurator citra domini voluntatem domum pignori frustra dedit: si tamen pecuniam creditoris in rem domini versam committit, non inutilis erit exceptio, dumtaxat quod numeratum est exolveri desideranti l. 1. eod. Si is qui bona reipublicae jure administrat, mutuum pecuniam pro ea accipiat, potest rem ejus obligare l. 11. ff. de pign. r. l. 27. ff. de reb. cred.

23. Si possono ipotecare ed obbligare non solo le cose corporali, cioè a dire le cose sensibili, e che si possono toccare, ma eziandio le cose incorporali, come i crediti, le azioni, e gli altri diritti, e questi tali beni son compresi nell'ipoteca generale, quantunque non sieno specificati. Quindi il creditore potrà esercitare il diritto che acquista coll'ipoteca de' beni, tanto su queste cose incorporee, quanto sugli altri beni, e potrà sequestrare tra le mani de' debitori del suo debi-

tore, ciò che possono dovergli, sino all'intera quantità del suo credito (a).

„ (a) *Nomen quoque debitoris pignori & generaliter*
 „ *& specialiter posse, jampridem placuit. Quare si de-*
 „ *bitor is satis non fecerit, cui tu credidisti, ille cuius*
 „ *nomen tibi pignori datum est, nisi ei cui debuit sol-*
 „ *vit, nondum certior a te de obligatione tua factus,*
 „ *utilibus actionibus satis tibi facere, ulque ad id quod*
 „ *tibi deberi a creditore ejus probaveris, compelletur:*
 „ *quatenus tamen ipse debet l. 4. c. quæ res pign. obl. poss.*
 „ *Etiam nomen debitoris, in causa judicati capi posse,*
 „ *ignotum non est. l. 5. c. de exec. rei jud. l. 1. c. de prad.*
 „ *pign. Si convenert, ut nomen debitoris mei tibi pignori*
 „ *sit, tuenda est a prætorè hæc conventio l. 18. ff. de*
 „ *pign. act. (1).*

24. L'ipoteca generale, in qualsivieno termini concepita, non estendesi alle cose delle quali l'umanità vieta spogliare i debitori, e che per conseguenza non debbono esser comprese nell'ipoteca. Perciò un creditore non può sequestrare, nè prendere in pegno le vesti necessarie, nè il letto, nè gli altri mobili ed utensili di simile
ne-

(1) Convien osservare su questo articolo che alcuni diritti sono della natura degli stabili, come le rendite; e che altri sono della natura de' mobili, come un' obbligazione a causa di mutuo ed altri debiti personali. Le rendite sono talmente soggette all'ipoteca, che il creditore vi conserva il suo diritto, sebbene escano fuori dalle mani del suo debitore. Ma le obbligazioni ed altri debiti personali son come mobili, e non hanno evizione: e sebbene si possano far sequestrare, mentre che sono ancora in potere del debitore, non si possono tuttavia evincere quando egli ne ha fatta una cessione ad un'altra persona, e questa cessione è stata intimata a colui ch'è obbligato verso questo debitore, o che l'ha accettata. Gli uffizj sono stabili, e capaci d'ipoteca. V. su i sequestri de' mobili il fine della preparazione di questa sezione. V. per le cose corporee ed incorporee l'articolo 3. della sezione 2. del titolo delle cose.

necessità, nè i debitori possono obbligare specialmente tali cose. Poiche il creditore non potrebbe stipulare un tal obbligo senza offendere l'equità ed i buoni costumi (2).

„ (a) Obligatione generali rerum quas quis habuit habiturusve sit, ea non continebantur quæ verisimile est quemquam specialiter obligaturum non fuisse, ut puta supellex. Item, vestis relinquenda est debitori, & ex mancipiis quæ in eo usu habebit, ut certum sit eum pignori daturum non fuisse. Proinde de ministerii ejus perquam ei necessariis, vel quæ ad affectionem ejus pertineant, vel quæ in usum quotidianum habentur. Serviana non competit. l. 6. & l. 7. ff. de pign. & hypot. Res quas neminem credibile est pignori specialiter daturum fuisse, generali pacti conventionione, quæ de bonis tuis facta est, in causa pignoris non fuisse, rationis est l. 1. c. quæ res pign. obl. poss. vel non. V. Exod. 22. 26. Deut. 14., 6., 17., Job. 23., 4.

25. Le bestie addette all'agricoltura, gli aratri e le altre cose necessarie per lavorare e coltivare i campi, non sono soggette all'ipoteca, e non possono essere pignorate, non solo perchè si presume che l'intenzione del creditore non sia di spogliare il debitore delle cose destinate ad uso tanto necessario, ma anche a causa delle conseguenze dannose al ben pubblico (b).

„ (b) Executores a quocumque judice dati ad exigenda debita ea, quæ civiliter possuntur, servos aratores, aut boves aratorios, aut instrumentum aratorium, pignoris causa de possessionibus non abstrahant. l. 7. c. quæ res pign. obl. poss. v. n. Pignorum gratia aliqui quod ad culturam agri pertinet, auferri non convenit l. 3. eod.

26. Le cose che non sono in commercio, e che non possono essere vendute, come le cose pubbliche, le cose sacre, neppure possono essere ipotecate, fino a che sono destinate a tali usi (c).

„ (c) Eam rem quam quis emere non potest, quia com-

„ mercium eius non est, jure pignoris accipere non pos-
 „ test. l. 1. §. 2. *qua res pign.* (Sancimus nemini licere
 „ sacratissima atque arcana vasa, vel vestes, ceteraque
 „ donaria quæ ad divinam religionem necessaria sunt, cum
 „ etiam veteres leges ea quæ juris divini sunt, humanis
 „ nexibus non illigari sanxerint) vel ad venditionem, vel
 „ pignus trahere l. 21. c. *de sac. eccl.*

27. Le pensioni del principe, gli stipendj degli uffiziali di guerra, la paga de' soldati sono beni che non si possono sequestrare: poichè è dell'interesse pubblico che non sieno divertiti dal loro uso diretto al servizio del principe ed al bene pubblico (a).

„ (a) Stipendia retineri propterea quod condemnatus
 „ es non petetur præses provinciarum, cum rem judicatam
 „ possit aliis rationibus exequi l. 4. c. *de exec. rei judic.*
 „ Spem eorum præmiorum, quæ pro coronis Athetis
 „ pendenda sunt, privata pactione pignorari minime ad-
 „ mittendum est: Et ideo, nec si generale pactum de
 „ omnibus bonis pignori obligandis intervenierint l. 3. c.
 „ *qua res pign. obl. p. v. n. l. ult. c. de pign. nov.* 53. c. 5.

28. L'anticresi è il pignoramento di un fondo, nel cui possesso il debitore mette il suo creditore, affinchè lo tenga in pegno e ne percepisca i frutti, colla condizione di compensarli cogli interessi legittimi, che da esso debitore son dovuti. Così, per esempio, se un suocero il quale deve al suo genero la dote della figlia, gli dia un fondo a godere, i frutti del quale siano in luogo degli interessi della dote, questa è un'anticresi, ed un tal contratto dà al creditore, oltre l'ipoteca, il diritto dell'usufrutto (b).

„ (b) Si *antichresis*, id est, mutus pignoris usus pro
 „ credito facta sit & in fundum aut in ædes aliquis in-
 „ ducatur, eo usque retinet possessionem pignoris loco,
 „ donec illi pecunia solvatur. Cum in viuras fructus per-
 „ cipiat, aut locando, aut ipse percipiendo habitando.
 „ que

„ que l. II. §. 1. ff. de pign. & hyp. V. l'articolo 4. della
 „ lezione 4. (1).

29. Il creditore che ha diritto di godere del
 fondo ipotecatogli, può anche affittarlo (a).

„ (a) Creditor praedia sibi obligata ex causa pignoris,
 „ locare recte poterit l. 23. ff. de pign. l. II. §. 1. eod.

30. Il creditore dopo che ha ricevuto in suo
 potere un mobile o uno stabile datogli in pegno,
 ha diritto di ritenerlo fino al pagamento; nè il
 debitore può privarlo del possesso, nè usare della
 cosa propria, senza il consenso del creditore me-
 desimo. E se, per esempio, il pegno consista in
 un mobile, di cui il creditore voglia permettere
 l'uso al debitore, questo sarà una specie di co-
 modato, in virtù del quale il creditore potrà in
 qualunque tempo richiamare a se il pegno; e l'
 uso che ne farà il debitore si ridurrà ad un pos-
 sesso precario, ancorchè usi della cosa pro-
 pria (b).

„ (b) Pignus, manente proprietate debitoris, solum
 „ possessionem transfert ad creditorem. Potest tamen &
 „ precario, & pro conducto, debitor re sua uti l. 35. §.
 „ 1. ff. de pign. act.

31. Se avvenga che il pegno che il creditore
 ha preso per la sua sicurezza, non basti pel pa-
 ga-

(1) Si dà qui per esempiodel' anticresi l'obbligo di
 un fondo per una dote, perchè essendo, dovuti al mari-
 to gl'interessi della dote, questa convenzione di sua na-
 tura non ha nulla d'illecito. Ma l'anticresi per l'inte-
 resse del mutuo, la quale era permessa nel diritto roma-
 no, come era permessa l'usura, è illecita secondo la no-
 stra usanza che punisce l'usura, ed i contratti che la pal-
 liano, sotto l'apparenza di altre convenzioni. V. l'arti-
 colo 2. della lezione 4. sull'usura. V. il preliminare del
 titolo del mutuo, ed il fine del preliminare del titolo de'
 vizj delle convenzioni.

gamento, e non gli si possa imputare alcuna colpa la quale ne abbia diminuito il valore, non lascerà di recuperare il di più del suo credito sugli altri beni del debitore (a).

„ (a) Creditor, qui non idoneum pignus accepit, non
 „ amittit exactionem ejus debiti quantitatis, in quam pi-
 „ gnus non sufficit *l. 28. ff. de reb. cred.* Si quidem mi-
 „ nus in pignore, plus in debito inveniatur, in hoc
 „ quod noscitur abundare, sit creditoris omnis ratio inte-
 „ gra *l. ult. §. 4. c. de jur. domin. imp.* Quæsitum est,
 „ si creditor ab emptore pignoris pretium non potuit
 „ set, an debitor liberatus esset? putavi si nulla culpa
 „ imputari creditori possit, manere debitorem obliga-
 „ tum *l. 9. ff. de distract. pign.* Adversus debitorem electis
 „ pignoribus, personalis actio non tollitur, sed eo quod
 „ de pretio servari potuit in debitum computato, de re-
 „ siduo manet integra *l. 10. c. de obl. & act.*

32. Può taluno ipotecare i suoi beni, non solo per i debiti proprij, ma eziandio per i debiti altrui, nella maniera stessa che uno può obbligarsi per un altro (b).

„ (b) Date autem quis hypothecam potest, sive pro sua
 „ obligatione, sive pro aliena *l. 5. §. ult. ff. de pign.,*
 „ & hyp.

33. Se un debitore obblighi una cosa altrui, e questi consenta all'ipoteca, o con qualche atto mostri di approvare, come se sottoscriva l'obbligo, o lo scriva di proprio pugno, l'ipoteca avrà il suo effetto: poichè altrimenti avrebbe impunemente avuta parte alla frode fatta a questo creditore. Lo stesso sarebbe quando un padre avesse obbligato un fondo del figlio (c).

„ (c) Pater Seio emancipato filio, facile persuasit, ut
 „ quia mutuam quantitatem acciperet a Septicio credi-
 „ tore, chirographum perscriberet sua manu filius ejus,
 „ quod ipse impeditus esset scribere, sub commemora-
 „ tione domus ad filium pertinentis pignori dandæ. Quæ-
 „ rebatur, an Seius inter cætera bona etiam hanc do-
 „ mum jure optimo possidere possit, cum patris se here-
 „ di-

„ ditate abstinuerit, nec metueri ex hoc solo quod man-
 „ dante p. tre manu tua perscriptis instrumentum chi-
 „ rographi; cum neque consensum suum commodave-
 „ rat patri, aut signo suo, aut alia scriptura? Mode-
 „ stinus respondit: cum sua manu pignori domum suam
 „ futuram Sejus scripserit, consensum ei obligationi de-
 „ disse manifestum est *l. 26. §. 1. ff. de pign. & hyp. V.*
 „ gli artic. 12. e 15. della sez. 7. e la nota su quell' arti-
 „ colo 15.

34 L'usufrutto è soggetto all'ipoteca del pari
 che la proprietà (a).

„ (a) *Ususfructus an possit pignori hypothecæ dari qua-*
 „ *situm est: sive dominus proprietatis convenerit, sive*
 „ *ille qui solum usufructum habet: & scribit Papinia-*
 „ *nus libro undecimo responsorum, tuendum creditorem,*
 „ *& si velit cum creditore proprietarius agere, non esse*
 „ *ei jus uti frui invito se, tali exceptione eum prætor*
 „ *tuebitur, si non inter creditorem & eum ad quem usufru-*
 „ *ctus pertinet convenerit. Ut usufructum tueatur prætor,*
 „ *cur non & creditorem tuebitur l. si is 11. §. usufru-*
 „ *ctus, ff. de pign. & hyp.*

35 Il solo proprietario può ipotecare (b).

„ (b) *Si probaveris prædici prædia vel hortos de quibus*
 „ *agebatur tuos esse, intelligis obligari eos creditori ab*
 „ *alio non potuisse l. si probaveris 2. cod. si aliena.*
 „ *Nec si major annis 25. fuisset filius tuus, qui in po-*
 „ *testate tua erat, te invito rem tuam obligare potuit l.*
 „ *nec si, 4. cod. de aliena. (1)*

36. Il credito ipotecario deve essere preferito
 a quello, che non ha se non una semplice azio-
 ne personale (c).

„ (c) *Eos qui acceperunt pignora, cum in rem actionem*
 „ *habeant privilegiis omnibus quæ personalibus acti onibus*
 „ *comperunt, præferri constat l. eos 9. Cod. qui potiores.*

37. Quan-

(1) Il principio stabilito in questo articolo non è con-
 trario a quello stabilito nell'articolo precedente. Quan-
 do io dico che il solo proprietario possa ipotecare, que-
 sto vuol dire che io non posso ipotecare un fondo che non
 mi appartiene; ma l'usufruttuario essendo padrone e pro-
 prietario del diritto di usufrutto, potrà ipotecare questo
 diritto.

37. Quando concorrono due creditori ipotecari il creditore più antico nell'ipoteca deve essere preferito a quello il cui credito è posteriore (a).

„ (a) *Diversis temporibus eadem re duobus jure pignoris obligata, eum qui prior data mutua pecunia pignus accepit, potiorum haberi, certi ac manifesti juris est, l. diversis 8. cod. qui potiores.*

38. Un creditore può domandare di essere surrogato a dritti di un primo creditore, offerendo di pagare al detto primo creditore tutto il suo credito (b).

„ (b) *Si prior res publica contraxit, fundusque ei est obligatus, tibi secundo creditori afferendi pecuniam potestas est, ut succedas etiam in jus rei publicae l. si prior 4. cod. de his qui in priorem.*

39. L'ipoteca è reale, e dà un diritto al creditore contra tutti quelli che posseggono il fondo a titolo di vendita, di donazione o altro (c).

„ (c) *Debitorem neque vendentem, neque donantem, neque legantem, vel fide commissum relinquentem, posse deteriorum facere creditoris conditionem certissimum est, unde si tibi obligatam rem probare posses, confidis, pignora persequi debes l. debitorem 15. cod. de pignoribus.*

„ *Pignoris vel hypothecae persecutio in rem est l. pignoris 18. cod. de pignoribus.*

„ *Res pignoris, hypothecaeve juris creditoribus obnoxias citra consensum eorum debitores alienantes, praecedentem non dissolvunt obligationem l. res 10. Cod. de remissione pignoris.*

„ *Si debitor rem tibi jure obligatam, re non consentiente, distraxit, dominium cum sua causa transfudit ad emptorem l. si debitor 12. Cod. de distract. pignorum.*

40. Un creditore può rinunciare al suo diritto d'ipoteca; e qualora vi ha rinunciato, l'ipoteca è estinta (d).

„ (d) *Solvitur hypotheca, si ab ea discedatur l. solvitur 5. in principio, ff. quib. mod. pign. vel hyp.*

41. Quando il creditore ha data una dilazione,

ne, non si presume che abbia rinunciato al diritto d'ipoteca.

42. Se il creditore rinunzi al suo diritto d'ipoteca, colla condizione che il debitore gli darà un fidejussore, questa convenzione deve essere eseguita, ma l'ipoteca non si estinguerà, se non dopo che sarà stato dato il fidejussore (a).

„ (a) Si convenerit ut pro hypotheca fidejussor daretur
„ & datus sit, sat statim videbitur ut hypotheca libere-
„ tur l. solvitur 5. §. si convenerit 2. ff. quibus modis pign.
„ vel hyp.

43. Talvolta avviene, che volendo un creditore abilitare alla vendita il suo debitore, gli permette di vendere un effetto ipotecato in favor suo, promettendo di non molestare il compratore. Questa promessa del creditore è una rinunzia al suo diritto d'ipoteca; ma peraltro è una rinunzia che non deve aver luogo se non per il caso preveduto. Che se il debitore donasse il fondo ipotecato, non sarebbe il creditore legato dalla sua rinunzia, ed avrebbe diritto di agire contra il donatario, con allegare l'ipoteca (b).

„ (b) Si permiserit creditor vendere, debitor vero do-
„ naverit, an exceptio e illum summoveat? An facti sit
„ magis questio, numquid ideo veniri voluit, ut pretio
„ accepto ipsi quoque res expediat: quo casu non nocet
„ consensus l. sicut 8. §. sed si 13. ff. quibus modis pign. vel
„ hyp.

44. Se un creditore abbia dato il suo consenso acciò il suo debitore potesse fare donazione di un fondo ipotecato in favor suo, ed il debitore, in vece di donarlo, lo venda, nasce la questione se in questo fondo abbia il creditore perduto il diritto d'ipoteca. Convien distinguere: se il creditore abbia genericamente dato il suo con-

sen-

senso, perchè il fondo ipotecato potesse dal debitore donarsi, senza far menzione della persona alla quale doveva farsi la donazione, il debitore potrà non solo donare, ma ancora vendere. Nè sarebbe dato ascolto al creditore che si querelasse, che si è venduto il fondo, in vece di donarlo; perchè la vendita serve a renderlo sempre più sicuro di esigere il suo credito. Se poi il creditore avesse dato il suo consenso, perchè il debitore potesse donare il fondo ipotecato ad una determinata persona, il debitore non potrà vendere; perchè il creditore ha dato un consenso condizionato, e limitato ad una data persona, ch'egli ha voluto beneficiare; in guisa che non verificandosi la condizione sotto la quale il creditore ha dato il suo consenso, questo non può produrre alcun effetto (a).

„ (a) In contrarium si concessit donare, & vendiderit
 „ debitor, repellatur creditor, nisi si quis dicat ideo con-
 „ cessisse donari, quod amicus erat creditor ejus cui do-
 „ nabatur. l. sicut 8. §. sed si 13. ff. quib. modis pign. vel
 „ hyp.

45. Quando il creditore ha permesso di vendere per un dato prezzo, ed il debitore ha venduto ad un prezzo minore, non vale la rinunzia all'ipoteca. La ragione è ben naturale. Io acconsento che il mio debitore venda per un dato prezzo un fondo a me ipotecato, perchè veggo che vendendolo a questo prezzo, potrà mettersi in istato di pagare i suoi debiti; dovchè s'egli venda il fondo ad un prezzo minore, non potrà pagarli. Ora siccome il mio consenso, il quale porta seco una rinunzia tacita al mio diritto d'ipoteca, non è dato se non con questa
 con-

condizione; così non mi si può opporre la mia rinunzia se non nel caso, in cui siasi adempito alla condizione, senza la quale non avrei rinunziato. Nè il compratore può obbiettare al creditore che il debitore ha beni sufficienti per pagare tutti i suoi debiti, sebbene abbia venduto il fondo ipotecato ad un prezzo minore di quello stipulato nell'atto che contiene il consenso del creditore. Imperocchè il creditore poteva negare il suo consenso, ed in conseguenza poteva mettervi qualunque condizione. Convien dunque adempire alla condizione per poter opporre il consenso. Se il debitore abbia venduto i fondi più del prezzo indicato nell'atto che contiene il consenso alla vendita, non può il creditore esercitare il suo diritto d'ipoteca, sotto pretesto che non si è adempito alla condizione ch'egli avea imposta; poichè vendendo di più, il debitore gli dà una maggior sicurezza. Allorchè un creditore acconsente alla vendita di un fondo, colla condizione che il fondo sarà venduto ad un dato prezzo, si prefigge questo prezzo solo perchè il debitore non possa vendere a minor prezzo, ma può vendere di più (a).

„ (a) Quod si convenerit decem vendere, ille quinque
 „ vendiderit, dicendum est non esse repellendum cre-
 „ ditorem, in contrarium non erit quærendum, quia
 „ recte vendit, si pluri vendiderit quam concessit cre-
 „ ditor. l. sicut 8. §. quod si 14. ff. quibus modis pign. vel
 „ hyp.

Se tuttavia il creditore non avesse rinunziato al suo diritto d'ipoteca, se non colla condizione, che il fondo sarebbe venduto ad una persona designata da lui, e mediante un dato prezzo, ed
 il

il debitore avesse venduto ad un altro, mediante un dato prezzo, ed il debitore avesse venduto ad un altro, mediante un prezzo maggiore, non avrebbe il creditore perduto il suo diritto d'ipoteca colla vendita; perchè la sua rinunzia in questo caso s'intenderebbe soltanto fatta in favore di colui, che fosse stato indicato nell'atto (1). La questione sarebbe più intricata se il debitore avesse venduto alla persona destinata nell'atto, che contiene il consenso e la rinunzia del creditore, ma ad un prezzo maggiore di quello, che con quest'atto fosse stato fissato, lo credo che si debba distinguere. Se il compratore obbietta il consenso del creditore, questi non può allegare che il suo consenso è stato condizionato, subitocchè la condizione apposta non riguarda in alcuna maniera esso compratore. Ma se il compratore non fa alcun obbietto su questo consenso (lo che può accadere opponesse solo la eccessività del prezzo) allora stimo che il creditore sia in dritto di sostenere, ch'egli non ha perduta la sua ipoteca, e con questo mezzo il compratore avrà il suo ricorso contro il venditore. Questa decisione potrà sembrare fondata sopra sottigliezze: tuttavia è conforme all'equità.

46. Se il creditore abbia permesso di vendere in un certo tempo, e la vendita non sia stata fatta se non dopo questo termine, l'ipoteca continua ad avere il suo vigore (a).

„ (a) Sed si intra annum aut biennium consenserit creditor vendere, post hoc tempus vendendo, non aufert „ pi-

(1) V. la legge citata sull'articolo 44.

„ pignus creditori *l. sicut* 8. §. *sed si* 18. ff. *quib. mod.*
 „ *pig. vel hyp.*

47. Chi ha il diritto d'ipoteca, ha parimenti l'azione personale contro il debitore, e per questa ragione può nel tempo stesso esercitare amendue le azioni. E se il creditore abbia esercitata l'azione personale, quest'azione non fa verun ostacolo al diritto d'ipoteca (a).

„ (a) *Quamvis personali actione expertus adversus reum, vel fidejussores, seu mandatores ejus, feceris condemnationem, pignoris tamen adhuc habes persequutionem* *l. quamvis* 8. *cod. de pign. & hyp.*

48. Quando il fondo è ipotecato per il pagamento di molti debiti, ed i creditori lo comprano in comune, ognuno di essi perde il suo diritto d'ipoteca (b).

„ (b) *Titius Sempronio fundum pignori dedit, & eundem fundum postea Gaius Seio pignori dedit, atque ita idem, Titius Sempronio & Gaius Seio fundum eundem in assem vendidit, quibus pignori ante dederat, in solidum singulis. Quæro an venditione interposita, jus pignoris extinctum sit, ac per hoc jus solum emptionis apud ambos permanferit. Modestinus respondit: dominum eos de quibus quæritur, emptionis jure pertinere, cum consensum ad venditioni dedisse proponantur, in vicem pignoratitiam actione non habere* *l. Titius* 9. ff. *quibus modis pig. vel hyp.*

SEZIONE II.

Delle diverse specie d'ipoteche, e come si acquistino.

Siccome l'ipoteca è un accessorio degli obblighi, e siccome alcuni obblighi si contraggono colle convenzioni, ed altri si formano senza convenzione; così l'ipoteca può acquistarsi o con una conven-

zione, e questa chiamasi ipoteca convenzionale; o senza convenzione, ma per semplice effetto della legge, e questa è un'ipoteca che può chiamarsi legale. In conseguenza quando un venditore obbliga i suoi beni per la garanzia di quel che vende, ed il compratore obbliga i suoi pel pagamento del prezzo, queste sono ipoteche convenzionali. Quando poi un tutore è chiamato alla carica della tutela, i suoi beni sono ipotecati per tutto ciò che potrà dovere per la sua amministrazione, e questa ipoteca che si acquista dal pupillo per la legge senza convenzione, può esser chiamata ipoteca legale (1). Così i beni degli uffiziali obbligati a render conto, e quelli delle persone, chiamate alle cariche dette municipali, per la riscossione de' pubblici danari, sono ipotecati per ciò che rimarranno debitori (2). Così le condanne del giudice danno le ipoteche (3); e tutte queste sorte d'ipoteche sono state stabilite dalla sola autorità della legge, indipendentemente da' contratti.

L'ipoteca convenzionale, giusta il diritto romano, si acquistava per semplice effetto di una convenzione verbale senza scrittura (4), e senza che fosse necessario l'intervento di un pubblico uffiziale. Ma l'imperadore Leone volle che vi fosse almeno la presenza di tre testimonj, che
fos.

(1) V. l'art. 45. della sez. 3. de' Tutori.

(2) V. quì appresso gli art. 19. e 20. della sez. 5.

(3) V. l'artic. 4. di questa sezione e la nota che vi è stata fatta.

(4) L' 4. ff. de pign.

fossero persone probe (1). Giusta la nostra usanza le convenzioni non danno ipoteca, quando anche fosse espressa, se non si fanno alla presenza de' notaj. Poichè senza questa formalità i debitori che volessero defraudare i loro creditori potrebbero facilmente supporre ne' creditori posteriori ipoteche anteriori con antedate. Perciò quando si parlerà da ora innanzi d'ipoteca convenzionale; bisogna sempre intenderla delle convenzioni stipulate da' notaj.

S O M M A R I O.

1. L'ipoteca o è generale o speciale.
2. Ipoteca speciale di due sorte.
3. Ipoteca semplice o privilegiata.
4. Tre maniere con cui si acquista l'ipoteca.
5. Ipoteca espressa o tacita.
6. Ipoteca convenzionale, ipoteca legale.
7. Il creditore non può colla via di fatto pigliarsi un pegno.

1. Si possono ipotecare o tutti i beni in generale, o soltanto una porzione di essi, specificati espressamente; il che fa le due prime specie d'ipoteca, una generale e l'altra speciale. Si possono altresì unire l'una e l'altra, obbligando nel tempo stesso e tutti i beni generali, ed alcuni in particolare, espressamente nominati (a).

„ (a) Quod dicitur, creditorem probare debere, cum

„ con-

(1) L. 11. C. qui pot. in pign.

„ *conveniebat rem in bonis debitoris fuisse, ad eam conven-*
 „ *tionem pertinet, quæ specialiter facta est, non ad il-*
 „ *lam, quæ quotidie inter solent cautionibus, ut speciali-*
 „ *ter rebus hypotheca nomine datis, cetera etiam bona tenean-*
 „ *tur debitoris, quæ nunc habet, & quæ postea acquisiverit,*
 „ *perinde atque si specialiter hæc res fuissent obligata l. 15. §.*
 „ *1. ff. de pign. & hyp. Per generalem aut specialem no-*
 „ *minatim hypothecam. Novel. 112. c. 2.*

2. L'ipoteca speciale è di due sorte: l'una quando il creditore è messo in possesso, l'altra quando la cosa resta in potere del debitore. Perciò nel contratto anticretico il creditore possiede il pegno; e nel semplice obbligo speciale d'un fondo, il debitore ne rimane in possesso. Così possono darsi i mobili per sicurezza, o consegnandoli, o ritenendoli. Ma a parlar propriamente, sopra un mobile non si dà ipoteca speciale, se non quando esso viene consegnato al creditore, o che questi vi gode la prelazione (a).

„ (a) *Pignus contrahitur non sola traditione, sed etiam*
 „ *nuda conventionem, & si non traditum est l. 1. ff. de*
 „ *pign. act. Si contraxeris, id est, mutui pignoris usus pro*
 „ *credito, facta sit, & in fundum aut in ædes aliquis in-*
 „ *ducatur; eo utque retinet possessionem pignoris loco,*
 „ *donec illi pecunia solvatur. l. 11. §. 1. ff. de pign. &*
 „ *hyp. V. la sezione 5. sulle prelazioni.*

3. Si può per un altro riguardo dividere l'ipoteca in due altre specie: in ipoteca semplice, ed in quella che dà una prelazione o un privilegio. La semplice ipoteca è quella che rende soltanto soggetta la cosa ipotecata; colla sola differenza tra molti creditori a' quali può la medesima cosa essere stata obbligata in diversi tempi, che il primo in data sarà preferito agli altri, i quali non avranno alcun privilegio. L'ipoteca poi privilegiata è quella che dà la prelazione, senza riguardo al tempo. Così chi ha sommini-

strato danaro per riparare o per riedificare una casa, è preferito ai creditori che avevano prima un'ipoteca su questa casa (a).

„ (a) Cum de pignore utraque pars contendit, præva-
let jure qui prævenit tempore l. 2. in fin. ff. qui pot. in
pign. hab.

„ Sicut prior es tempore, ita potior es jure l. 4. eod.

„ Interdum posterior potior est priori; ut puta si in
rem istam conservandam impensum est, quod sequens
credidit l. 5. ff. eod.

4. Acquistasi l'ipoteca in tre maniere: o col consenso del debitore per convenzione, s'egli obbliga i suoi beni (b): o senza che il debitore vi acconsenta, ma per la qualità e per semplice effetto dell'obbligo, la cui natura è tale, che la legge vi ha attaccata la sicurezza dell'ipoteca, come nel caso di cui si parla nell'articolo seguente (c): o finalmente l'ipoteca si acquista coll'autorità del giudice (d), quantunque la legge non la dia, il che avviene quando il creditore che non aveva ipoteca, ottiene un decreto; poi- ché la sentenza che condanna il debitore, dà l'ipoteca al creditore, ancorché non se ne sia fatta alcuna menzione.

5. Ogni ipoteca o è espressa, o è tacita. Chiamasi espressa quella che acquistasi con un

„ (b) De pignore jure honorario nascitur pacti actio. l.
17. §. 2. ff. de pact. Contrahitur hypotheca per pactum
conventum l. 4. ff. de pign. & hyp.

„ (c) Eo jure utimur, ut quæ in prædia urbana indu-
ta, illata sunt, pignori esse credantur, quasi id tacite
convenierit. l. 4. ff. in quib. caus. pign. vel hyp. tac. cont.
„ Fiscus semper habet jus pignoris l. 46. §. 3. ff. de iur.
fisci.

„ (d) (Pignus) quod a iudicibus datur, & prætorium
nuncupatur l. ult. C. de pret. pign. Non est mirum, si
ex quacumque causa magistratus in possessionem aliquem
miserit, pignus constitui. l. 46. ff. de pign. act.

titolo, in cui viene dichiarata, come con un obbligo o con un contratto (a).

„ (a) *Contrahitur hypotheca per pactum conventum l. 4. ff. de pign. & hyp.*

Chiamasi tacita quella che, senza esprimersi, si acquista per diritto (b), come quella che hanno i pupilli, i prodighi, i pazzi su i beni de' loro tutori o curatori (c); quella che ha il re su i beni de' suoi finanzieri ed appaltatori (d), ed alcune altre che saranno spiegate nella sezione quinta.

„ (b) *Quasi id tacite convenerit. l. 4. ff. in quib. caus. pig. vel ipot. tac. contr.*

„ (c) *Pro officio administrationis, Tutoris, vel Curatoris bona, si debitores existant, tanquam pignoris titulo obligata, minoris sibi vindicare minime prohibentur l. 20. C. de adm. tut. Nov. 118. c. 5. in fin. Aequilum erit ceteros quoque quibus Curatores quasi debilibus, vel prodigis dantur, vel furdo, vel muto, vel fatuo, idem privilegium competere l. 19. §. 1. l. 20. l. 21. l. 22. ff. de reb. auct. iud. poss. l. 1. §. 3. C. de rei ux. act. V. l' art. 45. della sez. 5. dei Tutori.*

„ (d) *Certum est ejus qui cum fisco contrahit, bona veluti pignoris titulo obligari, quamvis specialiter id non exprimatur l. 2. C. in quib. caus. p. v. hyp. tac. Vedi l' articolo 19. della sezione 5.*

6. La distinzione spiegata nell' articolo precedente, tra l'ipoteca espressa e la tacita, può riferirsi alla distinzione dell'ipoteca convenzionale e dell'ipoteca legale, di cui si è parlato nel preambolo di questa sezione; poichè l'ipoteca convenzionale è espressamente stipulata colla convenzione; e l'ipoteca legale è sottintesa, tanto se si esprima, quanto se non si esprima (e).

„ (e) *Duplum genus hypothecarum: unum quidem quod ex conventionis & pactis hominum nascitur; aliud quod a Judicibus datur, & prætorium nuncupatur l. 2. C. de præt. pig. V. l' art. 5.*

7. Non si può acquistar l'ipoteca se non con uno de' mezzi spiegati nell'articolo quarto; ed il creditore non può col proprio fatto mettersi in possesso dello stabile, o pigliarsi il mobile del suo debitore, purchè questi non vi acconsenta, o che non lo faccia coll'autorità del giudice, senza il di lui consenso. E molto meno può il creditore entrare nella casa del suo debitore per prendervi un pegno (a); e se un mobile tolte in questa maniera senza il consenso del debitore, venisse a parere, quando anche la perdita fosse per un caso fortuito, essa caderebbe sopra il creditore (b).

„ (a) Nec creditor, citra conventionem, vel Præsidia-
 „ lem Jussionem, debiti causa, res debitoris arbitrio suo
 „ auferre potest l. 11. ff. de pig. act.

„ Authoritate præsidis possessionem adipisci debent l. 3.
 „ C. de pign. & hyp.

„ Cum repetes a proximo tuo rem aliquam quam de-
 „ bet tibi, non ingredieris domum ejus, ut pignus au-
 „ feras, sed stabis foris, & ille tibi proferet quod habue-
 „ rit. Deut. 24. 10.

„ (b) Qui ratiario crediderat, cum ad diem pecunia
 „ non solveretur, ratem in fluvium sua authoritate de-
 „ tinuit; postea flumen crevit, & ratem abstulit; si in-
 „ vito ratiario retinuisse, ejus periculo ratem fuisse,
 „ respondit l. 30. ff. de pign.

SEZIONE III.

Degli effetti dell'ipoteca, e degli obblighi ch'essa impone al debitore.

SOMMARIO.

1. Primo effetto dell'ipoteca: diritto di far vendere il pegno.
1. Secondo effetto: diritto di evincere il pegno.
3. Terzo effetto: preferenza del creditore anteriore.
4. Quarto effetto: sicurtà per le conseguenze del debito.
5. Questi effetti hanno luogo, tanto nell'ipoteca generale, quanto nella speciale.
6. Discussione del terzo possessore.
7. e 8. Come il creditore susseguente si assicuri l'ipoteca.
9. Della vendita del pegno.
10. Convenzione sulla vendita del pegno.
11. Stipulazione che 'l pegno resterà al creditore, in difetto di pagamento.
12. Se sieno ipotecate molte cose.
13. Se il debitore può redimere un pegno, dandone altro, o dando una cauzione.
14. Se vi sieno molti pegni per un medesimo debito.
15. Danari provenuti dal pegno vanno in isconto degl'interessi, e poi del capital principale.
16. Effetto dell'ipoteca prima del termine del pagamento.
17. Ipoteca per un debito condizionato.

18. Effetto dell' ipoteca di un secondo creditore sulla cosa obbligata ad un altro.
19. Delle spese che il creditore ha fatte per il pegno.
20. Migliorazione del pegno fatta dal creditore.
21. La perdita dell' ipoteca non diminuisce il debito.
22. Obbligo d' una cosa per un' altra.
23. Come il creditore possa esser messo in possesso.
24. Il debitore non può ripigliarsi il pegno, senza il consenso del creditore.
25. L' ipoteca è limitata al diritto che aveva il debitore.
26. L' effetto dell' ipoteca dipende da quello dell' obbligo.

1. **L'** uso dell' ipoteca essendo quello di dare al creditore la sicurezza pel suo pagamento, il primo effetto dell' ipoteca è il diritto di far vendere il pegno, o che il creditore ne sia stato messo in possesso, o che il pegno sia restato in potere del debitore (a).

„ (a) Si in hoc, quod jure tibi debetur, satisfactum non
 „ fuerit, debitoribus res obligatas tenentibus, aditus præses
 „ provinciæ, tibi distrahendi facultatem jubebit fieri l. 14.
 „ C. de distract. pign. l. 9. eod.
 „ Sed & si non convenerit de distrahendo pignore, hoc
 „ tamen jure utimur, ut liceat distrahere. l. 4. ff. de
 „ pign. act.

2. Il secondo effetto dell' ipoteca si è che in mano di chiunque passi la cosa ipotecata, o che il debitore la obblighi ad un secondo creditore, con dargli l' autorità di venderla, la quale non
 ave-

aveva data al primo, o che la faccia possedere a questo secondo, o che la venda, o che la doni, o che in altra maniera ne disponga, o che senza il suo fatto ne sia spogliato; il creditore al quale era stata precedentemente ipotecata, ha diritto di evincerla contro i possessori (a).

„ (a) Si fundus pignorat us venierit, manere causam pignoris, quia cum sua causa fundus transeat l. 18. §. 2. ff. de pign. act.

„ Si prior hypotheca obligata sit, nihil vero de venditione convenerit, posterior vero de hypotheca vendenda convenerit; verius est priorem potius esse. Nam & in pignore placet, si prior convenerit de pignore, licet posteriori res tradatur, adhuc potius esse priorem l. 12. §. ult. ff. qui pot. in pign.

3. Il terzo effetto dell'ipoteca (il quale è una conseguenza de' due primi) si è, che tra molti creditori a' quali il debitore ha ipotecato il medesimo fondo, il primo in data è preferito, ed ha diritto di evincere il fondo dalle mani degli altri, e di spogliarne anche chi ne fosse in possesso (b).

„ (b) Cum de pignore utraque pars contendit, pravalet iure, qui praevenit tempore l. 2. in fine l. 4. C. qui pot. l. 11. ff. eod. In pignore placet, si prior convenerit de pignore, licet posterior res tradatur, adhuc potius esse priorem l. 12. in f. ff. qui pot. Vedi l'articolo 1.

4. Il quarto effetto dell'ipoteca, si è ch'essa serve di sicurezza non solo perciò ch'è dovuto quando si è contratta, ma eziandio per tutte le conseguenze che nasceranno da questo debito, e che lo aumenteranno, come sono gl'interessi, i danni ed interessi, le spese giudiziali, le spese impiegate per la conservazione del pegno ed altre simili (c). Ed il creditore avrà la sua ipoteca

„ (c) Cum pignus ex pactione venire potest, non solum
„ ob

„ ob sortem; sed ob cætera quoque, veluti usuris, & quæ
 „ in id impenſa ſunt l. 8. §. ult. ff. de pign. act.
 per tutti queſti accessorj, dal giorno che l'avrà
 pel capital principale (a).

„ (a) Lucius Titius pecuniam mutuam dedit ſub uſuris,
 „ acceptis pignoribus: eidemque debitori Mævius, ſub
 „ iisdem pignoribus, pecuniam dedit. Quæro, an Titius
 „ non tantum ſortis & earum uſurarum nomine quæ ac-
 „ ceſſerunt, potior eſſet? reſpondit, Lucium Titium in
 „ omne quod ei debetur potiorẽ eſſe l. 18. ff. qui pot. in
 „ pign. v. l. 2. ff. de pign. act.

5. Tutti queſti effetti dell'ipoteca hanno egual-
 mente luogo ſul fondo ipotecato, o che il pri-
 mo creditore abbia un'ipoteca generale ſopra
 tutt' i beni, o un'ipoteca ſpeciale ſu quel fondo
 o ancorchè gli altri creditori abbiano la loro ipo-
 oteca generale o ſpeciale. Coſì colui che ha per
 il primo un'ipoteca generale, è preferito al ſe-
 condo che l'ha ſpeciale. Coſì ancora il primo
 la cui ipoteca è ſpeciale, è preferito al ſecon-
 do che l'ha generale (b).

„ (b) Qui generaliter bona debitoris pignori accepit, eo
 „ potior eſt, cui poſtea prædium ex bonis datur l. 2. ff.
 „ qui pot. in pign. Si generaliter bona ſint obligata, &
 „ poſtea res alii ſpecialiter pignori dentur; quoniam ex
 „ generali obligatione potior habetur creditor, quia antea
 „ contraxit, ſi ab illo priore tempore tu comparavi, non
 „ oportet te ab eo, qui poſtea credidit, inquietari l. 6.
 „ C. eod. V. l'articolo ſeguente.

6. Sebbene il creditore che ha un'ipoteca o
 generale o ſpeciale, poſſa esercitarla ſopra tutti
 i beni che vi ſon ſoggetti, o ſopra quegli ſteſſi
 che ſon poſſeduti da terze perſone, le quali chia-
 manſi terzi poſſeſſori; vuol tuttavolta l'equità
 che potendo eſſer pagato ſu i beni rimasti al ſuo
 debitore, quando anche la ſua ipoteca foſſe ſpe-
 ciale, anzichè moleſtare queſti poſſeſſori, e dar

motivo alle conseguenze d' un richiamo contro il debitore, discuta gli altri beni che possono esser posseduti da questo debitore (a).

„ (a) Quamvis constet specialiter quædam, & universa
 „ bona generaliter adversarium tuum pignori accepisse,
 „ & æquale jus in omnibus habere, jurisdictio tamen
 „ temperanda est: ideoque si certum est posse eum ex
 „ his, quæ nominatim ei pignori obligata sunt, univer-
 „ sum redigere debitum, ea quæ postea ex eisdem bonis
 „ pignori accepisti, interim tibi non auferri præses pro-
 „ vinciæ jubebit *l. 2. C. de pign. & hyp.*
 „ Quæ specialiter vobis obligata sunt, debitoribus de-
 „ tractantibus solutionem, bona fide debetis & sole-
 „ mniter vendere. Ita enim apparebit, an ex pretio pi-
 „ gnoris debito satisfieri possit. Quod si quid deerit, non
 „ prohibemini cætera etiam bona jure conventionis con-
 „ sequi *l. 9. C. de distr. pign.* Moschis quædam fisci de-
 „ bitrix ex conductione vectigalis, hæredes habuerat, a
 „ quibus, post aditam hæreditatem, Faria Senilla, &
 „ alii prædia emerant: cum convenirentur propter Mo-
 „ schidis reliqua, & dicebant hæredes Moschidis ido-
 „ neos esse, & multos alios ex iisdem bonis emisse;
 „ æquum putavit Imperator, prius hæredes conveniri de-
 „ bere: in reliquum, possessorem omnem: & ita pronun-
 „ tiavit. *l. 47. ff. de jur. fisc. l. 1. C. de conv. fisc. deb.*
 „ Sed neque ad res debitorum, quæ ab aliis detinentur
 „ veniat prius, antequam transeat viam super personali-
 „ bus, &c. *Nov. 4. cap. 2. (1).*

7. E'

(1) Convien osservare su questo proposito dell' ipote-
 ca generale e della speciale, che sebbene sembri che
 l'ipoteca speciale induca sul fondo specificato un obbli-
 go più particolare che la semplice ipoteca generale, la
 quale non ne disegna alcuno; è nondimeno vero, che
 perciò che riguarda il diritto d' ipoteca ed i suoi effetti,
 è lo stesso pel creditore, che la sua ipoteca sia sola-
 mente sopra tutt' i beni, o che vi si aggiunga una ipo-
 oteca speciale su di alcuni specificati; poichè gli effetti
 dell' ipoteca sono sempre i medesimi su i beni che vi so-
 no soggetti, come si è osservato nell' articolo 5. E
 l'obbligo generale dà al creditore sopra ciascun fondo
 che può comprendere, il medesimo diritto che potrebbe
 dargli una specificazione espressa, che glie l' indicasse
 tut-

7. E' inutile al creditore l'effetto dell'ipoteca, fino che altri creditori anteriori hanno la loro ipoteca sul medesimo fondo, per il suo intiero
va-

tutti. Così, per quel che riguarda l'effetto e l'uso dell'ipoteca tra il creditore ed il debitore, sembra che non vi sia altra differenza dall'ipoteca speciale alla generale, se non che la speciale disegna al creditore certi fondi su i quali può esercitare i suoi diritti, e la generale non disegnandone alcuno, il creditore che ignora quali sieno i fondi del suo debitore, è obbligato ad informarsene.

Che se si consideri l'uso dell'ipoteca tra il creditore ed il debitore, o tra un creditore ed un terzo possessore de' beni soggetti all'ipoteca di questo creditore sembra per i due primi casi citati su questo articolo, che quando il creditore, il quale ha un'ipoteca speciale sopra alcuni fondi, ed un'ipoteca generale sopra tutt'i beni del suo debitore, esercita la sua ipoteca sopra gli altri beni e non sopra quelli che gli sono specialmente ipotecati, e che la sua azione interessi o gli altri creditori, o i terzi possessori a' quali s'indirizza; questi altri creditori e questi possessori potrebbero obbligarlo a cominciare dalla discussione de' beni che gli fossero specialmente ipotecati, prima di venire agli altri. Ma per questo effetto dell'ipoteca speciale, la precauzione del creditore che l'avesse stipulata, si rivolgerebbe in danno suo. E questo verisimilmente ha dato motivo a coloro, che, oltre l'ipoteca generale sopra tutt'i beni, si facevano obbligare i fondi in particolare, di aggiungere la clausola, che l'ipoteca speciale non derogherebbe alla generale, nè la generale alla speciale. Essendo l'uso di questa clausola ordinario in tutti i contratti ne' quali vi sono ipoteche speciali, ed essendo di un'equità del tutto naturale, perchè l'ipoteca speciale non è stata aggiunta alla generale per derogarvi, e per rendere meno vantaggiosa la condizione del creditore, sembra perciò che per un effetto di questa equità, e del continuo uso di questa clausola, sia avvenuto che sia sempre sottintesa, e che l'usanza abbia rimesso i creditori nel lor diritto naturale di esercitare indistintamente la loro ipoteca sopra tutt'i beni che vi sono soggetti, senza che sieno obbligati alla discussione dell'ipoteca
teca

valore; ma può assicurarsi la sua ipoteca, pagando ciò che può esser dovuto a creditori d'ipoteca anteriore alla sua, o mettendolo in deposito in caso di rifiuto (a).

„ (a) Prior quidem creditor compelli non potest tibi,
 „ qui posteriore loco pignus accepisti, debitum offerre;
 „ sed

teca speciale, quand' anche questa clausola non fosse stata espressa. Perciò sembra che non rimanga alcun uso della discussione de' beni specialmente ipotecati, prima di venire agli altri.

Ma vi è un'altra sorte di discussione, spiegata in questo articolo, ed è quella stabilita in favore del terzo possessore, che si trova possedere un fondo, soggetto all'ipoteca di un creditore. Questa discussione non ha nulla di comune con quella dell'ipoteca speciale prima della generale; poichè al contrario, sebbene l'ipoteca del creditore su i fondi che possiede un terzo possessore sia un'ipoteca speciale, non può esercitarla contro questo possessore, se non dopo aver discusso gli altri beni soggetti alla sua ipoteca. Il che è fondato su di un principio di equità, il quale sembra richiedere, che non si turbi questo possessore senza necessità, e che non si metta nell'obbligo di ricorrere contro il debitore, soggetto alle conseguenze della garanzia; ma che si sospenda fino a che la discussione degli altri beni faccia conoscere se il creditore potrà essere pagato senza venire a' terzi possessori. Per queste ragioni, e secondo l'ultimo testo citato su questo articolo, la discussione in favore del terzo possessore è in uso in alcuni stati municipali, sebbene in altri il creditore possa agire direttamente contro i terzi possessori, per un altro riguardo di equità, a causa degli inconvenienti, se avvenga che non bastino gli altri beni; poichè allora la discussione si trova inutile, e non serve ad altro che a moltiplicare altre spese alle quali debbono soggiacere il creditore, il debitore, ed il possessore stesso, il cui fondo si troverà obbligato più di quel che lo era prima della discussione, laddove la sua condizione avrebbe potuto esser migliore, con pagare prima il debito, per conservare il suo fondo; in guisa che sarebbe forse più vantaggioso e al creditore e al debitore, e al possessore stesso, che non vi fosse discussione: giacchè il possessore deve prendere le sue misure e far la sua scelta, o di non

do-

„ sed si tu illi id omne quod debetur solveris, pignoris
 „ tui causa firmabitur *l. 5. C. qui potior.* Qui pignus se-
 „ cundo loco accepit, ita jus suum confirmare potest, si
 „ priori creditori pecuniam solverit, aut cum obtulisset,
 „ isque accipere noluisse, eam obligavit, & deposuit:
 „ nec in usus suos convertit *l. 1. eod. (1).*

8. Il pagamento che fa il creditore ad un cre-
 ditore anteriore, non gli assicura la sua ipoteca
 se non riguardo a' creditori posteriori a quello,
 cui egli paga: ma è inutile riguardo a tutti gli
 altri che sono anteriori alla propria ipoteca, ed
 a quella che ha acquistata (2).

9. Il creditore può sempre vendere il pegno
 lasciategli dal debitore, tanto se ciò siasi espres-
 samente convenuto, quanto se non siasi convenu-
 to. Imperocchè l'effetto naturale dell'ipoteca si
 è, che il creditore, in difetto del pagamento, si
 rivalga col prezzo del pegno. In conseguenza il
 creditore, che ha fatto un patto espresso di po-
 ter vendere il pegno, non ha alcuna prelazione

50-

domandare la discussione, o di foggiaere alle spese, se
 questa discussione non ha il suo effetto.

Non ci tratteniamo a spiegare alcune altre differenze
 che si veggono nel diritto romano tra l'ipoteca speciale
 e la generale, perchè non sono della nostra usanza. *V. l.*
12. C. de donat. int. vir. & ux. l. 3. C. de serv. pig. dat.
man. Nov. 7., cap. 6.

(1) Convien osservare su questo articolo che non vi si
 parla della surrogazione all'antico creditore. V. su questa
 surrogazione l'art. 6. della sez. 6.

(2) Questa è una conseguenza degli articoli precedenti.
 Si quoniam non restituebat rem pignoratam possessor, con-
 demnatus ex præfatis modis, litis æstimationem exsolvet-
 rit; an perinde secundo creditori teneatur, ac si soluta
 sit pecunia priori, quæritur? Et recte puto hoc admittend-
 um esse *l. 12. §. 1. ff. qui pot.*

sopra un altro creditore, che non ha stipulato espressamente questo fatto (a).

„ (a) Si convenerit de distrahendo pignore, sive ab ini-
 „ tio, sive postea, non tantum venditio valet, verum in-
 „ cipit emptor dominium rei habere. Sed & si convene-
 „ rit de distrahendo pignore, hoc tamen jure utimur, ut
 „ liceat distrahere l. 4. ff. de pign. act. Si priori hypothe-
 „ ca obligata sit, nihil vero de venditione convenerit,
 „ posterior vero de hypotheca vendenda convenerit, ve-
 „ rius est priorem potius esse l. 12. §. ult. ff. qui po-
 „ tier. (1).

10. Se

(1) Non si dice in questo articolo che il creditore potrà vendere il pegno, ma solamente che il pegno potrà esser venduto; poichè giusta la nostra usanza il creditore non può di propria autorità vendere la cosa soggetta alla sua ipoteca, come poteva farlo nel diritto romano. Ma bisogna che si venda o col consenso del debitore, o coll'autorità del giudice. In conseguenza riguardo agli stabili, il fondo ipotecato può esser venduto di comun consenso, o al creditore stesso, per un giusto prezzo, o a un terzo, col peso di pagare il debito. Ma se il debitore ricusa di rendere, o non possa, perchè la sua garanzia non è abbastanza sicura, o per altri motivi, il creditore può allora sequestrare il fondo, e farlo vendere all'incanto, dopo le pubblicazioni che chiamansi bandi, e dopo le altre formalità. E questa maniera di sequestrare e di vendere in tutte queste forme è stata stabilita in favore de' creditori per ottenere il lor pagamento, in favore de' debitori per trovare i più offerenti, o per dar loro tempo a pagare, ed in favore di quelli che comprano per assicurare il loro acquisto, disobbligando il fondo da ogn' ipoteca per l'effetto di un'aggiudicazione, preceduta da tutte queste formalità; giacchè i creditori sono obbligati a produrre il loro diritto, opponendosi a' sequestri de' beni de' loro debitori, per le loro ipoteche e per gli altri diritti, a riserva di alcuni che si conservano senza opposizione, come i censi, le servitù, i diritti feudali. E se, il creditore non si oppone per la sua ipoteca, avrà perduto il suo diritto sul fondo venduto. Si eo tempore quo praedium distrahebatur, programmate admoniti creditores cum praesentes essent, jus suum executi non sunt, possunt videri obli-

10. Se tra il creditore ed il debitore si fosse stipulata la condizione, di non potersi vendere il pegno se non dopo un determinato tempo, non potrebbe farsi la vendita prima del tempo prefisso. Se poi si fosse stipulato, che il pegno non potesse essere mai venduto, il creditore dovrà prima intimare al debitore che paghi, e se questi non paga, potrà far decretare la vendita del pegno, dentro un dato termine da stabilirsi dal giudice. Imperocchè l'effetto della condizione di non potersi mai vendere il pegno non è quello di rendere inutile il pegno medesimo, conforme lo sarebbe se dovesse osservarsi a rigore (a).

„ (a) Ubi vero convenit ne distraheretur, creditor, si distraxerit, furti obligatur: nisi ei ter fuerit denuntiatum ut solvat & cessaverit l. 4. ff. de pign. act.

11. Quantunque il pegno sia dato per esser venduto in mancanza del pagamento, tuttavia non può il creditore stipulare, che se non sia pagato in termine, resti padrone della cosa obbligata per il suo pagamento. Questa convenzione sarebbe contro i buoni costumi e l'umanità; per-

obligationem pignoris amisisse l. 6. C. de remiss. pign. Tit. C. de iur. dom. imper. Sebbene questa legge si riferisca ad un uso diverso dal nostro, tuttavia vi si può applicare.

Riguardo a' mobili, se il creditore ha in suo potere un pegno, può d'acordo col suo debitore, o comprarlo egli stesso per un giusto prezzo, o lasciarlo vendere ad un terzo e riceverne il prezzo. E se il debitore non consente alla vendita, il creditore può ottenere la permissione del giudice per farlo vendere. Per i mobili poichè sono in potere del debitore, il creditore che ha l'ipoteca, o la permissione di sequestrare, può farli sequestrare e vendere, osservando le formalità prescritte per queste sorte di vendite.

perchè il pegno potrebbe essere di maggior prezzo, o almeno potrebbe il debitore avervi un prezzo di affezione maggiore del valore del debito, e perchè il pegno è dato al creditore per sicurezza del suo credito, e non per dargli comodo di profittare della impotenza del debitore (a).

„ (a) Quoniam inter alias captiones præcipue commiff-
 „ foriæ pignorum legis crefcit afperitas, placet infirmari
 „ eam, & in pofterum omnem ejus memoriam aboleri.
 „ Si quis igitur tali contractu laborat, hac fânctione re-
 „ fpiet: quæ cum præteritis præfentia quoque repellit,
 „ & futura prohibet. Creditores enim re amiffa jubemus
 „ recuperare quod dederunt *l. ult. C. de pact. pign. V. l.*
 „ articolo 6. della fez. 2., e gli articoli 11. e 12. della
 „ fezione 12. del contratto di vendita.

Ma il debitore e' il creditore possono convenire che se il debitore non paga in un dato tempo, la cosa obbligata refterà venduta al creditore medesimo pel prezzo che potranno tra loro regolare, quando dovrà eseguirfi questa vendita. Trattasi allora di una vendita condizionata, che non ha nulla d' illecito (b), purchè si faccia la stima ad un prezzo ragionevole, o coll' autorità del giudice, o d' accordo, e colla libertà al debitore, o di lasciare il pegno a questo prezzo, pagando il dippiù se non basta, o di farlo vendere all' incanto, o di redimerlo pagando il debito. E se il debitore prenda quest' ultimo partito, potrà il giudice stabilire in qual tempo dovrà pagare.

„ (b) Potest ita fieri pignoris datio, hypothecæ, ut
 „ fi intra certum tempus non fitoluta pecunia, jure emptoris
 „ poffideat rem, iusto pretio tunc æftimandam. Hoc enim
 „ cafu videtur quodam modo conditi-nalis eſſe vendi-
 „ tio. Et ita divi Severus & Antoninus reſcripferunt
 „ *l. 16. §. ult. ff. de pign. & hyp. V. l.* artic. 4. della fez.
 „ 5. del contratto di vendita, e l' articolo 17. della fe-
 „ zione 2. delle convenzioni.

„ *Æſti.*

„ *Æstimationem autem pignoris, donec apud creditorem eundemque dominum permaneat, sive amplioris, sive minoris, quantum ad debitum quantitatis est, judicialis esse volumus definitionis; ut quod iudex super hac statuerit, hoc in æstimatione pignoris obtineat l. 3. §. ult. C. de jure doli. impetr.*

12. Se sieno ipotecate molte cose per un solo debito, o con un' obbligazione speciale o generale, è in arbitrio del creditore di esercitare la sua ipoteca su di quella che vuole (a).

„ (a) *Creditoris arbitrio permittitur, ex pignoribus sibi obligatis, quibus velit distractis, ad suum commodum pervenire l. 8. ff. distr. pign.*

Quindi il creditore cui son obbligati tutti i mobili, può sequestrare o far vendere uno di questi che più gli piacerà, e può del pari scegliere tra gli stabili. Ma ancorchè gli sieno obbligati tutti i beni mobili e stabili, se il debitore è un pupillo, non può il creditore far vendere nè sequestrare gli stabili, senza aver prima discusso i mobili (b).

„ (b) *In venditione pignorum captorum facienda, primo quidem res mobiles animales pignori capi jubent, mox distrahi: quarum pretium si suffecerit bene est: si non suffecerit, etiam soli pignora capi jubent & distrahi l. 15. §. 2. ff. de re jud.*

13. Il debitore che ha ipotecata o impegnata una cosa, non può liberarla senza il consenso del suo creditore, neppure con dare una cauzione: poichè questa sicurez za non equivale a quella del pegno. Ma se offerisca un altro pegno che vaglia altrettanto, o più di quello che aveva dato, e se, per esempio, invece di un letto, di una tappezzeria o di altro mobile impegnato, il debitore che ne ha bisogno, offerisca vasi d'argento di valore sufficiente e che sieno suoi, l'equità richiederebbe che non si favorisce l'ingiusta biz-

zarria di questo creditore, qualora ricusasse quest'altro pegno (a).

„ (a) Quod si non solvere, sed alia ratione satisfacere
„ paratus est, forte si expromissorem dare vult, nihil
„ prodest l. 10. ff. de pig. act. Neque malitiis indulgen-
„ dum l. 38. ff. de rei vind.

14. Se il debitore abbia obbligato molte cose per sicurezza di un sol debito, non può liberarne alcuna senza il consenso del suo creditore, quando non paghi tutto (b).

„ (b) Qui pignori plures res accepit, non cogitur unam
„ liberare, nisi accepto universo, quantum debetur l. 18.
„ ff. de pig. & hyp.

15. Siccome l'ipoteca si dà per sicurezza non solo del capital principale, ma ancora degl'interessi; se fossero dovuti; e siccome gl'interessi sono un compenso della perdita che cagiona il ritardo di soddisfare il capitale; così i danari che possono ricavarli dal pegno, non bastando per pagare il tutto, andranno primieramente in sconto degl'interessi; poichè convien cominciare dall'indennizzare il creditore del danno, che gli ha cagionato questo ritardo (1).

16. Quantunque non sia scorso il termine del pagamento, può tuttavia il creditore esercitare la sua ipoteca per la sua sicurezza, secondo le
cir-

(1) V. l'articolo 4. di questa sezione.

Cum & fortis nomine & usufructum aliquid debetur ab eo, qui sub pignoris pecuniam debet, quidquid ex venditione pignoris recipiatur, primum usufructus, quas jam tunc deberi constat; deinde, si quid superest, forti accepto ferendum est. Nec audiendus est debitor, si cum parum idoneum se esse sciat, eligit quo nomine exonerari pignus suum malit l. 35. ff. de pign. act. V. gli articoli 5. e 7. della sezione 4. de' pagamenti.

circostanze. Perciò può opporsi alla vendita del suo pegno, sia mobile o sia stabile, per conservare il suo diritto (a).

„ (a) *Quæsitum est, si nondum dies pessionis venit, an & medio tempore persequi pignora permittendum sit? Et puro dandam pignoris persecutionem, quia interest mea l. 24. ff. de pign. & hyp. V. l'articolo seguente.*

17. Se siasi creata un' ipoteca per sicurezza d'un debito, che dipende dall'incerto evento di una condizione, colui che potrà divenir creditore quando sarà purificata la condizione, non avendo ancor acquistato il suo diritto, non può frattanto esercitare la sua azione per l'ipoteca, sia per far vendere il pegno a lui soggetto, sia per farselo aggiudicare. Ma quando sarà avverata la condizione, allora l'ipoteca avrà questo effetto che chiamasi retroattivo, il quale darà all' obbligazione ed all' ipoteca la lor forza dal giorno del loro titolo, come se non vi fosse stata mai condizione. In conseguenza questo creditore sarà preferito agli altri creditori intermedi, vale a dire, che saranno sopraggiunti tra il titolo del credito, e la purificazione della condizione. Potrà intanto prima dell' evento della condizione, invigilare alla conservazione del suo diritto, o prevenendo le alienazioni fraudolenti, o opponendosi ai sequestri de' beni soggetti alla sua ipoteca, o interrompendo una prescrizione contro un terzo possessore (b).

„ (b) *Si sub conditione debiti nomine obligata sit hypotheca, dicendum est ante conditionem non recte agi, cum nihil interim debeat. Sed si sub conditione debiti conditio venerit, rursus agere poterit l. 13. §. 5. ff. de pign. & hyp.*

„ *Sed & si hæres ob ea legata quæ sub conditione da-*

„ ta erant, de pignore rei suæ convenisset, & postea
 „ eadem ipsa pignora ob pecuniam creditam pignori de-
 „ dit, ac post conditio legatorum extitit, hic quoque tuen-
 „ dum eum cui prius pignus datum esset, existimavit l.
 „ 9. §. 2. ff. qui pot. Cum enim semel conditio extitit,
 „ perinde habetur, ac si illo tempore quo stipulatio in-
 „ terposita est, sine conditione facta esset: quod & me-
 „ lius est l. 11. §. 1. eod. V. l'articolo precedente (1).

18. Se un debitore che ha già ipotecato un fondo ad un creditore, l'obblighi ad un secondo, sebbene questo debitore, per non commettere uno stellionato, dichiari al secondo creditore che il fondo era stato obbligato ad un altro; nondimeno l'ipoteca del secondo creditore non solo avrà il suo effetto sopra ciò che il fondo può valere di più di quel che è dovuto al primo, ma ezian-
 dio

(1) Convienne intendere questa legge 13. §. 5. ff. de pign. nel senso spiegato nell'articolo, giacchè non fareb-
 „ be giusto togliere a questo creditore futuro la sicurezza della sua ipoteca. Ma per queste sorte di obbligazioni condizionali, può uno opporsi ad un sequestro, e far mettere la cosa in mano di un terzo per impedire la prescrizione. L'effetto di questa diligenza è che riguardo al terzo possessore il fondo resterà obbligato se si avvera la condizione; e riguardo a' sequestri, si ordina a' creditori posteriori all'ipoteca di un debito condizionato, di cedere e dar cauzione al creditore di questa ipoteca condizionata di restituirgli ciò che avranno ricevuto, fino alla concorrente quantità di ciò che si troverà dovuto, in caso che si avveri la condizione. Così, per esempio, se in un contratto di matrimonio un parente o altri doni una somma al primogenito maschio che potrà nascere da questo matrimonio, e i beni di questo donatore sieno sequestrati prima della nascita di un maschio, il marito e la moglie potranno opporsi, e far ordinare a' creditori posteriori, i quali si troveranno utilmente graduati, di cedere e dar cauzione di restituire, in caso che nasca un figlio maschio da questo matrimonio.

dio obbliga il fondo intero, per avere il suo effetto sopra tutto questo fondo, dopo che sarà stato pagato il primo creditore. Lo stesso sarebbe quando il debitore averse obbligato al secondo creditore soltanto quel che rimanesse, dopo che fosse stato pagato il primo, poichè dopo fatto questo pagamento, l'altro pagamento comprenderebbe tutto il fondo (a).

„ (a) Qui res suas jam obligaverint, & alii secundo
 „ obligant creditori, ut effugiant periculum quod solent
 „ pati qui sæpius easdem res obligant, prædicere solent,
 „ alii nulli rem obligatam esse, quam forte Lucio, Tizio, ut
 „ in id quod excedit priorem obligationem, res sit obli-
 „ gata; ut si pignori hypothecæ id quod pluris est, aut
 „ solidum, cum primo debito liberata res fuerit. De quo
 „ videndum est utrum hoc ita se habeat, si & conve-
 „ niat; an & si simpliciter convenerit de eo quod ex-
 „ cedit, ut si hypothecæ, & solida res inesse conventio-
 „ ni videtur cum a priore creditore fuerit liberata, an
 „ adhuc pars. Sed illud magis est; quod prius diximus
 „ l. 15. §. 2. ff. de pign. & hyp. Cum pignori rem pigno-
 „ ratam accipi posse placuerit, quatenus utraque pecunia
 „ debetur, pignus secundo creditore tenetur l. 13. §. 2.
 „ cod.

19. Tutti gli effetti dell'ipoteca, de' quali sinora si è parlato, sono come tanti obblighi a' quali il debitore si è sottoposto. Ve n'è di più un altro, che se il creditore ha fatto qualche spesa necessaria per la conservazione del pegno, l'abbia o non l'abbia avuto in possesso, il debitore è tenuto a rimborsargliela, quando anche la cosa più non esistesse; come se una casa riparata dal creditore fosse stata portata via da una inondazione, o si fosse incendiata senza sua colpa. Se il pegno poi ancora esista e sia in potere del creditore, può ritenerselo per le spese di tal na-

tura; poichè accrescono il debito e ne fanno parte (a).

„ (a) Si necessarias impensas fecerim in servum, aut
 „ in fundum, quem pignoris causa acceperim, non tan-
 „ tum retentionem, sed etiam contrariam pignoratitiam
 „ actionem habeo. Pinge enim medicis, cum ægrotaret
 „ servus, dedisse me pecuniam & eum decessisse; item,
 „ insulam falcesse vel refecisse, & postea deultam esse,
 „ nec habere quod possim retinere. *l. 8 ff. de pig. act.* In
 „ summa debitori computabitur etiam id quod propoter
 „ possessiones pignori datas, ad colationem viarum mu-
 „ niendarum, vel quodlibet aliud necessarium obli-
 „ gatum, præstitisse creditorem constiterit. *l. 6. C. de
 „ pignor. (1).*

20. Se il creditore abbia fatta qualche spesa che non fosse necessaria per la conservazione del pegno, ma ne abbia accresciuto il prezzo; come se abbia migliorato un fondo che teneva per anticresi, in guisa che il debitore non essendo in istato di pagare le migliorazioni, sia ridotto o a lasciar vendere il fondo o a cederlo; in tal caso queste sorte di spese saranno regolate secondo le circostanze. Per esempio, se il debitore avesse egli stesso cominciato queste migliorazioni, potrà meno dolersene; o se il creditore ne abbia ricavati frutti, che eccedano l'interesse de' danari che vi ha impiegati, potrà pretendere minor indennizzazione. E secondo le altre circostanze delle persone, della natura del fondo, della quantità delle migliorazioni, del valore de' frutti de' quali il creditore avrà goduto, della durata del suo usufrutto, e secondo altre simili circostanze bi-

(*) Il creditore non solo ha l'ipoteca per queste sorte di spese, ma ha parimenti il privilegio. V. l'articolo 6. della sez. 7.

bisognerà usare una moderazione che non favorisca, nè un creditore rigoroso, nè un debitore difficoltoso (a).

„ (a) Si servos pignoratos artificiis instruxit creditor,
 „ si quidem iam imbutos, vel voluntate debitoris, erit
 „ actio contraria: si vero nihil horum intercessit, si qui-
 „ dem artificiis necessariis, erit actio contraria, non ta-
 „ men sic ut cogatur servus careere pro quantitate sum-
 „ ptuum delictor. Sicut enim negligere creditorem dolus
 „ & culpa, quam præstat, non patitur; ita nec talem
 „ efficere rem pignoratam, ut gravis sit debitori ad re-
 „ cuperandum. Puta saltum grandem pignori datum ab
 „ homine, qui vix luere potest, nedum excolere, tu ac-
 „ ceptum pignori excoluisti sic ut magis pretii faceres.
 „ Alioquin non est æquum, aut quærere me alios credi-
 „ tores, aut cogi distrabere, quod velim receptum, aut
 „ tibi penuria coactum derelinquere. Medie igitur hæc a
 „ iudice erunt dispicienda, ut neque delicatus debitor,
 „ neque onerosus creditor audiatur *l. 25. ff. de pignor. act.*
 „ *v. l. 38. ff. de rei vind.* V. gli articoli 17. e 18. della
 „ sez. 10. del contratto di vendita.

21. Se colla cessione del fondo ipotecato, il creditore si trovi pagato, ed in progresso di tempo un altro creditore venga ad evincerlo; o se avendo ricevuto danaro in una graduazione di creditori, sia obbligato di metterli in massa (come nel caso osservato nell' articolo 17), il suo credito ritorna nel primiero stato: poichè non era estinto, se non colla condizione che il pagamento, o in fondi o in danari avesse il suo effetto (b).

„ (b) Eleganter apud me quæsitum est, si impetrasset
 „ creditor a Cætare, ut pignus possideret, idque evictum
 „ esset, an habeat contrariam pignoratitiam? Et videtur
 „ finiri esse pignoris obligatio, & a contractu recessum.
 „ Imo ut lis ex empto accommodata est, quemadmodum
 „ si pro soluto ei res data fuerit, ut in quantitatem de-
 „ biti ei sufficiat, vel in quantum ejus interlit *l. 24. ff.*
 „ *de pign. act.*
 „ Suas condiciones habet hypothecaria actio, id est, si
 „ so-

„ soluta est pecunia, aut satisfactum est *l. 13. §. 4. ff. de pign. act.*

22. Il debitore che dà in pegno al suo creditore una cosa per un'altra, come rame indorato per argento indorato, commette uno stellionato, di cui può esser punito, secondo le circostanze (a).

„ (a) Si quis in pignore pro auro æs subiecisset creditori, qualiter tenentur, quæsitum est . . . sed hic puto pignoratitium iudicium locum habere. Et ita Pomponius scribit. Sed & extra ordinem stellionatus nomine plectetur, ut est sæpissime rescriptum *l. 36. ff. de pign. act. V.* gli articoli 20. e 21. della sez. 1.

23. Se un creditore voglia mettersi in possesso del pegno, in virtù di una convenzione che ciò gli permette, ed il debitore non vi acconsenta, non può impossessarsene colla via di fatto; ma deve intentare la sua azione, per esser messo in possesso coll'autorità del giudice, il quale gli accorderà il possesso, se sia giusto (b).

„ (b) Creditores qui, non reddita sibi pecunia, conventionis legem ingressi possessionem exercent, vim quidem facere non videntur, attamen auctoritate præsidis possessionem adipisci debent *l. 3. C. de pign.*

24. Il debitore il cui pegno si possiede dal creditore, o in virtù di un patto fra di loro, o coll'autorità, del giudice, non può turbarlo da questo possesso; e commetterebbe anche una specie di furto, se senza il consenso del creditore si ripigliasse un mobile dato in pegno (c).

„ (c) Sed etsi res pignori data sit, creditori quoque damus furti actionem, quamvis in bonis ejus res non sit. Quinimo non solum adversus extraneum dabimus, verum & contra ipsum quoque dominum furti actionem. *l. 12. §. 2. ff. de furt.*

25. Il creditore non può pretendere sul pegno se non se il medesimo diritto che il debitore po-

teva avervi: poichè soltanto questo diritto ha il debitore dato in pegno (a).

„ (a) Non plus habere creditor potest, quam habet, qui
 „ pignus dedit l. 3. §. 1. ff. de pig. Quid in ea re, quæ
 „ pignori data est, debitor habuerit, considerandum est.
 „ D. §. in f.

26. Tutto ciò che si è detto in questa sezione su gli effetti dell'ipoteca, non deve intendersi se non de' casi, in cui possono sussistere ed avere il loro effetto le obbligazioni, delle quali l'ipoteca fosse una conseguenza; poichè essendo l'ipoteca un accessorio dell'obbligazione, non ha il suo effetto se non quando l'obbligazione debba aver il suo. Così essendo confermata l'obbligazione d'un pupillo che avesse ipotecati i suoi beni, è del pari confermata l'ipoteca su questi beni. Perciò nel caso di quelle sorte d'obbligazioni che chiamanti naturali; di cui si è parlato nell'articolo nono della sezione quinta delle convenzioni, l'effetto dell'ipoteca dipende dall'effetto che avrà l'obbligazione (b).

„ (b) Ex quibus causis naturalis obligatio consistit, pi-
 „ gnus perseverare consistit l. 14. §. 1. ff. de pign. & hyp.
 „ Res hypothecæ dari posse sciendum est, pro quacunque
 „ obligatione . . . vel tantum naturali l. 5. cod.

SEZIONE IV.

*Degli obblighi del creditore verso il debitore
a causa dell' ipoteca.*

SOMMARIO.

1. Cura del creditore per il pegno che e in suo potere.
2. Se il pegno perisce per un caso fortuito.
3. Del creditore che si serve del pegno.
4. Se il creditore ricavi dalla vendita del pegno più del suo credito.
5. Obbligo del creditore nell' anticresi.
6. Se il pegno riceva qualche accrescimento.
7. Il pegno è imprescrittibile.

Il creditore che non tiene in suo potere il pegno, non contrae verun obbligo verso il suo debitore; ma se lo tiene in suo potere, il suo primo obbligo è di averne cura. E non solo sarà risponsabile delle perdite e de' danni, che avesse potuto cagionare col suo fatto, ma sarà eziandio tenuto a quel che potrà avvenire per qualche negligenza o per qualche colpa, in cui non sarebbe incorso un accorto e vigilante padre di famiglia (a).

„ (a) *Contrahus quidam dolum malum duntaxat reci-*
 „ *piunt, quidam & dolum & culpam... Dolum & cul-*
 „ *pam mandatum, commodatum, venditum, pignori ac-*
 „ *ceptum l. 24. ff. de reg. jur. Venit autem in hac actio-*
 „ *ne & dolus & culpa, ut in commodato venit & cu-*
 „ *stodia. l. 13. §. 1. de pign. act. Ea igitur quæ diligens*
 „ *pa-*

„ pater familias in suis rebus praeſtare ſolet, a credito-
 „ re exiguntur *l. 14. eod. §. ult. inſt. quib. mod. re conſt.*
 „ *obl.* In pignoratitio iudicio venit, & ſi res pignori da-
 „ tas male traſtavit creditor, vel ſervos debilitavit *l. 24.*
 „ *§. ult. ff. de pign. act.* ſi agrum dete iorem conſtituit
 „ creditor, eo quoque nomine pignoratitia actione obli-
 „ gatur *l. 3. in fine C. de pign. act. l. 7. eod.* Ex ſtam di-
 „ ligentiam adhibeat *§. ult. inſt. quib. mod. re cont. obl.*

2. Se il pegno perisca in mano del creditore,
 per un caſo fortuito, egli non ne ſarà riſponſa-
 bile, e non laſcerà di conſervare il ſuo diritto
 ſopra gli altri beni del debitore (a). Ma ſe il
 caſo fortuito foſſe una conſeguenza di qualche
 negligenza o colpa; come ſe il furto di un mo-
 bile, o l'incendio di una caſa, avveniſſe per di-
 fetto di cura di colui che la teneſſe a titolo d'an-
 ticreſi o di altro obbligo, allora il creditore ſa-
 rebbe tenuto al danno.

„ (a) Quia pignus utriusque gratia datur, & debito-
 „ ris quō magis pecunia ei credatur, & creditoris quo
 „ magis ei in tuto ſit creditum, placuit ſufficere ſi ad
 „ rem cuſtodiendam exactam diligentiam adhibeat: quam
 „ ſi praſtiterit, & al quo fortuito caſu rem amiſerit, te-
 „ curum eſſe, nec impediri creditum petere *§. ult. inſt.*
 „ *quib. mod. re cont. obl.* Viſ maior non venit *l. 13. in*
 „ *fine ff. de pign. act.* Culpam dumtaxat ei praſtandam,
 „ non vim majorem *l. 3. in fine ff. eod. l. 5. l. 6. C. eod.*
 „ Sicut vim majorem pignorum creditor praſtare non ha-
 „ bet neceſſe, ita dolum & culpam, ſed & cuſtodiam exi-
 „ bere cogitur *l. 19. C. de pign. V.* gli artic. 4. e 5. del-
 „ la ſez. della locazione.

3. Il creditore che fa uſo della coſa data in
 pegno contro la volontà del padrone, commette
 una ſpecie di furto; poichè non tiene la coſa in
 pegno per ſervirſene, ma ſemplicemente per ſi-
 curezza del ſuo credito. Ed inoltre l' uſo può de-
 teriorare la coſa (b).

„ (b) Si pignore creditor utetur, furti tenetur. *l. 34.*
 „ *ff. de furt.*

4. Se

4. Se il creditore riceva dalla vendita del pegno più di quello che gli è dovuto, restituirà il di più cogl'interessi dal tempo della mora, quantunque non gli sia stata fatta alcuna domanda, se non ha usate le sue diligenze par restituire questo sopravvanzo (a).

„ (a) Si creditor pluris fundum pignorum vendiderit,
 „ si id sceneret, usuram ejus pecuniæ præstare debet ei,
 „ qui dederit pignus. Sed etsi ipse usus sit ea pecunia,
 „ usuram præstari oportet. Quod si eam depositam ha-
 „ buerit, usuras non debet l. 6. §. 1. ff. de pign. act. V.
 „ l'art. 8. della sez. 1. degl'interessi.

5. Se l'obbligazione dia al creditore il diritto di godere, come avviene in un'anticresi, deve restituire i frutti che eccedono l'interesse legittimo, che può essergli dovuto. Quindi colui che gode di una pigione di casa, o ritrae da un podere una rendita maggiore del suo credito, deve restituire il dippiù; nella stessa maniera che nella vendita di un pegno dovrebbe restituire i danari del prezzo, i quali eccedessero ciò che fosse dovuto. Ma se sieno incerti i frutti o le altre rendite del fondo dato in anticresi, e ne sia stato dato il godimento al creditore per il suo interesse, senza calcolare se fossero più o meno, e per una specie di appalto, che non ha nulla d'illecito, (come nel caso dell'articolo 28 della sezione 1.), non restituirà niente del suo godimento. Poichè siccome non potrebbe domandare il di più, se i frutti fossero minori del suo interesse, così non è obbligato a restituire ciò che può esservi di maggior suo lucro. Ma se l'anticresi fosse illecita, o le lesione ne' frutti paresse usuraria, o se il creditore non avesse alcun giu-

giusto titolo del suo godimento, si farebbe il defaleo sopra ciò che potrebbe essergli legittimamente dovuto (a).

„ (a) Ea pignore percepti fructus imputantur ut debitum: qui si iufficiant ad totum debitum, solvitur actio, & redditur pignus: si debitum excedant, qui supererunt, redduntur. l. 1. C. de pign. act. l. 2. & 3. eod. l. 1. C. de distr. pign. i accepit jam pecuniam, superfluum reddit. l. 24. §. 2. in fin. ff. de pign. act. l. ult. C. de distr. pign.

„ Si ex lege possessionem mater tua apud creditorem suum obligaverit, ut fructus invicem usurarum consequeretur, obtentu majoris percepti emolumenti, propter incertum fructuum proventum, rescindi placita non possunt. l. 17. C. de usur. V. l'artic. 28. della sez. 1.

6. Tutto l'aumento che può avvenire nella cosa ipotecata, o per un caso fortuito o in altra maniera, senza che il creditore vi abbia contribuito del proprio, appartiene al debitore; ed il creditore glielo deve restituire, sebbene fosse egli stato possessore del pegno in tempo di questo cambiamento. Poichè questi aumenti sono accessori del diritto di proprietà, che resta sempre al debitore (b).

„ (b) Quidquid pignori commodi, sive incommodi fortuito accessit, id ad debitorem pertinet l. 21. §. 2. ff. de pign. & hyp.

7. E' anche un obbligo del creditore che possiede un pegno, e de' suoi eredi, che siano sempre tenuti a restituirlo dopo il pagamento; senza che il tempo della prescrizione posta farne loro acquistare la proprietà (c).

„ (c) Nec creditores, nec qui ei successerunt, adversus debitores pignori quondam res nexas petentes, redditae jure debiti quantitate, vel his non accipientibus oblatae & consignatae & depositae, longi temporis praescriptione muniri possunt. l. 10. C. de pign. act. l. ult. eod. V. l'artic. 11. della sez. 5. del possesso.

SEZIONE V.

De' privilegj de' creditori.

Convien distinguere tre sorte di creditori: quelli che non hanno nè ipoteca, nè privilegio, come colui che ha solo una semplice promessa a causa di mutuo: coloro che hanno ipoteca senza privilegio; com'è quegli che ha un obbligo stipulato per mano di notajo a causa di mutuo: e coloro il di cui credito ha qualche privilegio che ne distingue la condizione da quella degli altri creditori, e che gli dà una preferenza anche sopra i creditori anteriori; come chi ha prestato denaro per comprare un fondo o per ripararlo, è preferito su questo fondo agli altri creditori ipotecarj, ed anteriori al medesimo debitore.

I privilegj de' creditori sono di due specie. L'una di quelli che danno la prelazione sopra tutti i beni, senza ipoteca particolare su di alcuna cosa; come sono, per esempio, il privilegio delle spese fatte in una lite, o delle spese de funerali. L'altra di quelli che nascono da un'ipoteca particolare sopra certe cose, e non sugli altri mobili; come il privilegio di coloro che hanno somministrato i danari per acquistare un fondo o per edificarvi; il privilegio del proprietario di una casa su i mobili del suo inquilino per il pagamento della pigione, ed altri simili.

Fra le regole di questa sezione non si metteranno quelle del diritto romano, le quali riguardar-

dano i privilegi, che Giustiniano accordò alle femmine per la dote, di cui ordinò la prelazione su i creditori ipotecati anteriori (1), ed anche sul creditore che ha somministrato denaro per l'acquisto o per la riparazione del fondo (2). Poichè questi privilegi non sono della nostra usanza, a riserva di alcune provincie, ove la donna ha la prelazione su i creditori ipotecarij anteriori, e di alcuni luoghi, ove l'ha soltanto su i mobili.

Non si annovera tra i privilegi la prelazione del creditore su i mobili, che gli sono stati dati in pegno e che sono in suo potere. Poichè questa prelazione non è fondata sulla qualità del credito, ma sulla sicurezza che il creditore ha presa con mettersi in possesso del pegno; il che non si estende agli stabili, il cui possesso non dà prelazione al creditore, se non l'ha per altre cause. Riguardo poi a' mobili, siccome non sono soggetti all'ipoteca, secondo la nostra usanza, il creditore che ha in suo potere un mobile per pegno, vi ha la sicurezza. Vedi la preparazione della sezione I, e quelle del titolo della cessione de' beni, *N. l. 10. ff. de pign.*

S O M-

(1) L. ult. C. qui pot.

(2) Nov. 97. cap. 3.

S O M M A R I O.

1. Definizione del privilegio.
2. L' anteriorità di tempo è indifferente tra' privilegiati.
3. Effetto del privilegio.
4. Privilegio del venditore.
5. Privilegio di chi mutua i danari per un acquisto.
6. Privilegio di chi mutua per conservar la cosa.
7. Privilegio per le migliorazioni.
8. Effetto di questo privilegio.
9. Privilegio degli architetti e degli operaj.
10. Privilegio di chi mutua per qualche lavoro.
11. Privilegio de vetturini.
12. Privilegio su i frutti per il prezzo di un affitto.
13. Privilegio del censo e della rendita enfiteutica.
14. Privilegio su i mobili dell' inquilino per la pigione e per le conseguenze della locazione.
15. De' mobili del subaffittatore.
16. e 17. Eccezione a' due articoli precedenti.
18. Privilegio per la pigione di altri edificj che non sono case.
19. Privilegio del re.
20. Data aell' ipoteca.
21. Fra le ipoteche, quella del re va nel suo ordine.
22. Eccezione.
23. Prelazione del re a tutti i creditori che non hanno nè ipoteca, nè privilegio.
24. Privilegio delle spese de' funerali.

25. Spese fatte in giudizio.
26. Prelazione per il deposito su i beni de' pubblici depositarj.
27. Prelazione per il deposito ch' esiste.
28. Colui che ha fatta innovazione perde il suo privilegio.
29. Concorso di creditori per diversi depositi.
30. Effetti de' privilegj.
31. Differenza de' privilegj per l' ipoteca de' beni.
32. Concorso e prelazione tra' privilegiati.
33. Un caso di prelazione tra gli stessi privilegiati.
34. Tre ordini di creditori.

Il privilegio di un creditore è quel diritto distinto che gli dà la qualità del suo credito, facendolo preferire agli altri creditori, ed anche agl' ipotecarj, quantunque anteriori (a).

„ (a) Privilegia non tempore æstimantur, sed ex causa l. 32. ff. de reb. auct. ind. poss. Interdum posterior potior est priori. Ut puta: si in rem istam conservandum impensum est quod sequens credidit. Veluti si navis fuit obligata, & ad armandam eam rem, vel faciendum ego credidero l. 5. ff. qui prior.

2. Tra creditori privilegiati, non importa qual sia li primo o l' ultimo per l' ordine del tempo. Poichè non distinguonsi se non per la natura de' loro privilegj. E se due creditori hanno un medesimo privilegio, quantunque di diverso tempo, saranno pagati nel medesimo ordine, e per via di concorso (b).

„ (b) Privilegia non tempore æstimantur, sed ex causa l. Et si ejusdem tituli fuerunt, concurrunt, licet diversitates temporis in his fuerint l. 32. ff. de reb. auct. jud. poss.

3. I menomi privilegi danno la prelazione contro i creditori chirografarj, ipotecarj, ed altri che non hanno alcun privilegio. E tra i privilegiati, alcuni sono preferiti agli altri, secondo le diverse qualità de' loro privilegi (a).

„ (a) Interdum posterior potior est priori. Ut puta si
 „ in rem istam conservandam impensum est quod sequens
 „ credidit l. 5. ff. qui pot.

4. Colui che ha venduto uno stabile, di cui non ha ricevuto il prezzo; è preferito a' creditori del compratore, e ad ogni altro sul fondo venduto; poichè la vendita conteneva la condizione, che il compratore non diverrebbe padrone del fondo, se non è stato pagato, può o ritenersi il fondo, se dovevasi pagare il prezzo prima della consegna, o evincerlo nelle mani di un terzo possessore, se questi l'abbia acquistato prima del pagamento (b).

„ (b) Quod vendidit, non aliter fit accipientis, quam si
 „ satis eo nomine factum. l. 19. ff. de contr. empt. l. 53.
 „ eod. §. 41. inf. de rerum divis. Venditor quasi pignus re-
 „ tinere potest eam rem quam vendidit. l. 13. §. 8. ff. de
 „ act. empt. & vend. Hereditatis venditæ pretium pro
 „ parte accepit, reliquum emptore non solvente: quæ-
 „ situm est, an corpora hereditaria pignoris nomine te-
 „ neantur? Respondi, nihil proponi cur non tenean-
 „ tur l. 22. ff. de hered. vel act. vend. l. 31. §. 8. ff. de
 „ adil. ed. (1).

5. Chi

(1) La regola che dà questa prelazione al venditore non deve intendersi se non nel caso che dal contratto di vendita apparisca ch'egli non è stato pagato. Poichè se avesse fatto quitanza, ed avesse ricevuta una promessa o un obbligo, avrebbe perduta la prelazione, apparendo essersi adempito al contratto. Altrimenti quelli che in appresso mutassero a questo compratore, potrebbero esserne ingannati; e dall'altra banda l'innovazione estingue l'ipoteca. V. l'artic. 2. della sez. 7.

§. Chi impresta denaro al compratore per pagare il prezzo della vendita, ha il medesimo privilegio che avrebbe il venditore; se non fosse stato pagato, perchè questo danaro assicura al compratore ciò che gli è venduto. Ma per far passare il diritto del venditore a colui che mutua il danaro per il suo pagamento, convien osservare le cautele che saranno spiegate nella sezione sesta (a).

„ (a) Qui in navem emendam credidit, privilegium habet *l. 26. ff. de reb. auct. jud. poss.* Licet iisdem pignori-
 „ ribus multis creditoribus, diversis temporibus datis, prio-
 „ res habeantur potiores; tamen eum, cujus pecunia pre-
 „ dium comparatum probatur, quod ei pignori esse spe-
 „ cialiter obligatum statim convenit, omnibus anteferri
 „ juris auctoritate declaratur *l. 8. C. qui pot. in pign.* Quam-
 „ vis ea pecunia, quam a te mutuo frater tuus accepit,
 „ comparaverit pradium, tamen nisi specialiter vel ge-
 „ neraliter hoc tibi obligaverit, tuæ pecuniæ numeratio
 „ in causam pignoris non deduxit, sane personali actione
 „ debitum apud Præsidem petere non prohiberis *l. 17. C. de pign.*

6. I creditori, i cui danari sono stati impiegati per conservar la cosa o per ristaurarla, come per difendere un podere dal corso dell'acqua, per prevenir la rovina di una casa, o per riedificarla dopo la sua rovina, ha il privilegio. Poichè ha conservata la cosa per l'interesse comune del proprietario e de' creditori; ed è come sua fino alla concorrente quantità di ciò che vi ha messo (b).

„ (b) Creditor qui ob restitutionem ædificiorum crediderit, in pecuniam quam crediderit, privilegium ex-
 „ gendi habebit. *l. 25. ff. de reb. cred. l. 24. §. 1. ff. de reb. auct. jud. poss. l. 1. ff. de cess. bon.* Qui in navem
 „ extruendam, vel instruendam credidit, privilegium habet *l. 26. ff. de reb. auct. jud. poss. l. 5. ff. qui pot.* Hu-
 „ jus enim pecunia salvam fecit totius pignoris causam *l. 6. eod.* V. la legge citata sull'articolo 3.

7. Coloro, i danari de' quali sono stati impiegati per migliorare un fondo, come per farvi una piantagione o un edificio, o per ingrandire una casa, o per altre simili cause, hanno il privilegio su queste migliorazioni, come su di un acquisto fatto con il loro danaro (a).

„ (a) Quod quis navis fabricandæ, vel emendæ, vel ar-
 „ mandæ, vel instruendæ causa, vel quoquo modo credide-
 „ rit, vel ob navem venditam petat, habet privilegium.
 „ l. 34. ff. de rob. auct. jud. poss. l. 26. eod. V. poco in-
 „ nanzi l'artic. 5.

„ Pignus insulæ creditori datum, qui pecuniam ob re-
 „ stitutionem ædificii mutuam dedit l. 1. ff. in quib. caus.
 „ pign. v. h. tac. contr.

8. Questa prelazione per le migliorazioni è limitata a quel che rimane migliorato, e non riguarda il corpo del fondo, come quella delle riparazioni che l' hanno conservato. Poichè se non resti nulla delle migliorazioni, non essendo perciò il fondo cresciuto di valore, e niuno profitandone, non rimane più causa per la prelazione. E quando le migliorazioni sussistono, il privilegio di colui che le ha fatte, non si raggiunge che sul valore di ciò che ne rimane (b).

„ (b) Quasi pignus ritenere potest eam rem l. 13. §. 3.
 „ ff. de act. empt. & vend. (1).

9. Gli architetti, i capo maestri, gli operaj e gli artigiani che impiegano la lor fatica per edifizj o per altre opere, e che somministrano materiali; ed in generale tutti quelli che impiegano il tempo, il lavoro, la cura o qualche materia per

(1) Le parole che sono per il venditore, si possono applicare a quest' articolo. Perchè colui che ne ha fatto la miglioramento sta in luogo del venditore. V. poco innanzi l' articolo 3.

per fare una casa, o per ristaurarla, o per conservarla, hanno per le loro mercedi e per ciò che hanno somministrato il medesimo privilegio, che coloro i quali han dato danaro per queste sorte di lavori, e che ha il venditore per il prezzo della cosa venduta (1).

10. Se un terza persona mutua ad un architetto o ad un capo-maestro danari che sieno impiegati per un edificio, o per qualche altro lavoro e questo mutuo sia stato fatto per ordine del padrone, in servizio del quale il lavoro sarà stato eseguito, questa terza persona avrà il medesimo privilegio, che se avesse mutuato al padrone stesso per il medesimo uso (a).

„ (a) Divus Marcus ita edixit: creditor qui ob restitutionem ædificiorum crediderit, in pecunia quæ creditæ erit, privilegium exigendi habebit: quod ad eum quoque pertinet, qui redemptori, domino mandante, pecuniam administravit. l. 24. §. 1. ff. de reb. auct. jud. poss. l. 1. ff. in quib. caus. pign. vel. hyp. t. c.

Ma se il mutuo fosse stato fatto senza saputa del padrone e senza suo ordine, e ne fosse stato pagato il capo maestro, colui che ha fatto questo mutuo, non ha più azione se non contro il mutuatario. Che se il padrone non avesse pagato il capo maestro, questa terza persona potrebbe esercitare il privilegio, o che avesse mutuato per ordine del padrone, o senza questo

or-

(1) Con più ragione di quelli i quali mutuano danari per queste cose. V. gli artic. 4., 6., 10, e 11., di questa sezione.

V. su questo privilegio riguardo a' mobili, le note sull' articolo 5., e sugli articoli 11. e 12.

ordine, purchè avesse preso le cautele che saranno spiegate nella sezione 6.

11. I vetturini hanno un privilegio sulle mercanzie che hanno trasportate, tanto per la mercede della vettura, quanto per li diritti di dogana, d'introduzione, o per altri che avranno pagato a causa di queste mercanzie. E questo medesimo privilegio acquistasi da tutti quelli, i cui danari sono impiegati per le spese di simile necessità, come per la custodia e per il nudrimento de' bestiami, e per altre spese di tal natura (a).

„ (a) Hujus enim pecunia salvam fecit totius pignoris
 „ causam: quod poterit quis admittere, & si in cibaria
 „ nautarum fuerit creditum, sine quibus navis salva per-
 „ venire non poterat. Item, quis in merces sibi obli-
 „ gatas crediderit, vel ut salvæ fiant, velut naulum
 „ exolvatur, potentior erit, licet posterior sit. Nam &
 „ ipsum naulum potentius est. Tantundem dicetur si mer-
 „ ces horreorum, vel aræ, vel vectura jumentorum de-
 „ betur. Nam & hic potentior erit. *l. 6. d. l. §. 1. &*
 „ *2. ff. qui pot. V.* su quest' articolo le osservazioni sull'
 „ articolo 5., e 9., e sull'articolo seguente.

12. Il proprietario di un fondo dato in affitto ha la prelazione su i frutti che ne provengono, pel pagamento del prezzo del suo affitto, e questa prelazione acquistasi per diritto, senza che nel contratto se ne faccia menzione. Poichè questi frutti non solo sono un pegno, ma gli appartengono come una proprietà fino al pagamento (b).

„ (b) In prædiis rusticis fructus, qui ibi nascuntur, ta-
 „ cite intelliguntur pignori esse domino fundi locati;
 „ etiam si nominatim id non convenerit. *l. 7. ff. in quib.*
 „ *caus. pign. vel h. t. c. l. 3. C. eod.*

13. Colui che ha dato un fondo a titolo di censo, o ad enfiteusi, ha un privilegio pel suo cen-

censo, o pel canone su i frutti pendenti di questo fondo, e parimente sul fondo stesso, in qualunque mano possa passare. E se il possessore di questo fondo lo venda o lo impegni o lo affitti, o in altra maniera ne disponga, o che sia sequestrato e venduto, il primo padrone esigerà il suo censo o la rendita, tanto sul fondo e su i danari che ne proveranno, in preferenza di tutti gli altri creditori di questo possessore, quanto su i frutti esistenti in poter suo (a).

„ (a) Etiam superficies in alieno solo posita pignori
 „ dari potest. Ita tamen ut prior causa sit domini so-
 „ li, si non solvatur ei solarium *l. 15. ff. qui pot. Lex ve-*
 „ „ stigali fundo dicta era, ut, si post certum tempus vestigal
 „ „ solutum non esset, is fundus ad dominum redent: postea
 „ „ is fundus a possessore pignori datus est. Quæsitum est,
 „ „ an recte pignori datus est? Respondit: si pecunia in-
 „ „ tercessit, pignus esse. Item quæritur, si cum in exsolu-
 „ „ tione vestigalis tam debitor quam creditor cessassent,
 „ „ & propterea pronuntiatum esset fundum secundum legem
 „ „ domini esse, cuius potior causa esset? Respondi, si, ut
 „ „ proponeretur, vestigali non soluto, jure suo dominus
 „ „ usus esset, etiam pignoris jus evanuisset. *l. 31. ff. de*
 „ „ pign. & hypot.

14. I mobili che gl' inquilini hanno nelle case che tengono a pigione, sono ipotecati al proprietario, e colla prelazione, per la sicurezza non solo della pigione, ma eziandio delle altre conseguenze della locazione; come delle deteriorazioni, se ve ne fossero per colpa dell' inquilino, e di tutte le spese, danni ed interessi che potrebbe dovere, a causa della locazione medesima (b).

„ (b) Eo jure utimur, ut quæ in prædia urbana indu-
 „ „ ctæ, illata sunt, pignori esse credantur, quasi id taci-
 „ „ te convenerit. *l. 4. ff. in quib. caus. pign. &c. l. ult. C.*
 „ „ *cod. l. 5. C. de loc.* Non solum pro pensionibus, sed &
 „ „ si deterioiorem habitationem fecerit culpa sua inquilinus,
 „ „ quo nomine ex locato cum eo erit actio, invecda & il-
 „ „ la-

„ lata pignori erunt obligata. l. 2. ff. in quib. caus. pign.
 „ V. l'articolo 18. (1).

15. Se vi sieno subinquilini che tengono soltanto un appartamento, o altra porzione di una casa, i loro mobili saranno ipotecati solamente per la pigione del luogo che occupano. E se essi pagano all'inquilino che ha loro subaffittato, il proprietario non avendo sequestrato prima che abbiano pagato, non può nulla pretendere nè su i loro mobili, nè sulla pigione. Imperocchè essi possono pagare a colui che loro ha locato, quantunque possano eziandio pagare validamente al proprietario, se l'inquilino gli debba la sua pigione (a).

„ (a) Unde si domum conduxeris, & eius partem mi-
 „ hi locaveris, egoque locatori tuo pensionem solvero,
 „ pignoratitia adversus te potero experiri. Nam Julianus
 „ scribit, solvi ei posse: & si partem tibi, partem ei
 „ solvero, tantumdem erit dicendum. Plane in eam
 „ dumtaxat summam investita mea, & illata tenebuntur,
 „ in quam coenaculum conduxì. Non enim credibile est
 „ hoc convenisse, ut ad universam pensionem infusæ,
 „ frivola mea tenerentur. l. 11. §. 5. ff. de pign. act. V.
 „ l'artic. 17.

16. La prelazione di cui si è parlato ne' due articoli precedenti s'intende soltanto de' mobili che l'inquilino tiene nella casa per uso dell'abi-

ta.

(1) Se i mobili dell'inquilino non si trovassero ne' luoghi locati, nel tempo che il proprietario comparisce per il suo pagamento, non potrebbe evincerli tra le mani di terze persone; purchè non vi fosse una frode in suo pregiudizio.

Questo privilegio su i mobili degl'inquilini, acquista-
 si anche da coloro che non hanno scrittura pubblica. Poi-
 chè basta che questi mobili si trovino nella casa appigio-
 nata, perchè sieno ipotecati al proprietario. V. l'artico-
 lo 12., e la nota sull'articolo 23.

tazione; e non di quelli che vi avesse posti col disegno di farli trasportare altrove: come, per esempio, una tapezzeria che avesse comprata per farla portare in un altro luogo (a).

„ (a) Videndum est, ne non omnia illata, vel indu-
 „ cia, sed ea sola quæ, ut ibi sint, illata fuerint, pigno-
 „ ri sint, quod magis est l. 7. §. 1. ff. in quib. caus. pign.
 „ Respondit, eos dumtaxat, qui hoc animo a domino in-
 „ ducti essent, ut ibi perpetuo essent, non temporis causa
 „ accommodarentur, obligatos. l. 32. in fin. ff. de pign.
 „ et hyp.

17. Se un inquilino riceve ed alberga gratui-
 tamente un'altra persona nella casa che tiene
 locata, i mobili di questa persona non saranno
 ipotecati per la pigione dell'abitazione, di cui l'
 inquilino le avrà fatto parte (b).

„ (b) Pomponius libro tertio decimo variarum lectio-
 „ num scribit: si gratuitam habitationem conductor mihi
 „ præstiterit, invecita a me domino insulæ pignori non
 „ esse l. 5. ff. in quib. caus. pign.

18. Questo privilegio de' proprietarj delle ca-
 se su i mobili degli inquilini estendesi a' pro-
 prietarj delle botteghe, de' granaj e di ogni altro
 luogo, su i mobili che gl'inquilini di questi luo-
 ghi possono avervi (c).

„ (c) Si horreum fuit conductum, vel diversorium, vel
 „ area, tacitam conventionem de invecitis, illatis, etiam
 „ in his locum habere putat Neratius. Quod verius est.
 „ l. 3. ff. in quib. caus. pign.

19. Tutti i beni di coloro che trovansi obbli-
 gati in favore del re, o come uffiziali che deb-
 bono render conto, o per affitti o per riscossioni
 e maneggio de' suoi danari, sono ipotecati per
 tutte le somme di tal natura che potranno dove-
 re, sebbene che non vi sia nè obbligo espresso
 nè condanna (d).

„ (d) Certum est ejus, qui cum fisco contrahit, bona
 „ veluti pignoris titulo obligari, quamvis specialiter id
 „ non

„ non exprimatur l. 2. C. in quib. caus. pign. n. b. r. c. l.
 „ 3. C. de privil. fisci. Fiscus temper habet jus pignori l.
 „ 46. §. 3. ff. de jur. fisci (1).

20. L'ipoteca che gode il re sopra tutti i beni de' pubblici uffiziali, soggetti al rendimento de' conti, degli appaltatori, e di tutti gli altri che maneggiano il danaro regio, incomincia dal momento che si stende la carta de' loro impieghi; come l'istromento d'affitto, se si tratta di un appalto, o le provvisioni, se si tratta di un uffizio, o le istruzioni, le commissioni ec. (a).

„ (a) Si cum pecuniam pro marito solveres, neque jus
 „ fisci in re transferri impetrasti, neque pignoris causa
 „ domum, vel aliud quid ab eo accepisti: habes persona-
 „ les actiones, nec potes præferri fisci rationibus, a quo
 „ dicis ei vedigal denuo locatum esse: cum eo pacto;
 „ universa que habet habuitve eo tempore quo ad conductio-
 „ nem accessit, pignoris jure fisco teneantur. l. 3. C. de
 „ privil. fisci.

21. I creditori d'ipoteca anteriore a quella del re, godono del loro dritto su i beni del debitore; e l'ipoteca del re non procede che secondo la sua graduazione (b).

„ (b) Quamvis ex causa dotis vir quondam tuus tibi sit
 „ condemnatus, tamen si priusquam res ejus tibi obliga-
 „ rentur, cum fisco contraxit, jus fisci causam tuam
 „ prævenit. Quod si post bonorum ejus obligationem, ra-
 „ tionibus meis cepit esse obligatus, in ejus bona cessat
 „ privilegium fisci. l. 2. eod. de priv. fisci. l. 8. ff. qui pot.
 „ l. ult. eod. V. l'artic. seguente.

22. La

(1) La regola spiegata in quest' articolo non riguarda solamente gli uffiziali tenuti a render conto, ed altri obbligati verso il re; ma si applica eziandio a quelli che riscuotono i danari pubblici nelle città e nella campagna, come consoli, collettori ed altri, o che facciano giuramento innanzi al giudice, o che esercitano sulla loro semplice nomina. V. l'articolo seguente, e l'articolo 23., e la nota che vi è stata fatta.

22. La suddetta regola s'intende solo degli stabili acquistati prima dell'ipoteca stabilita in favore del re: ma ne' beni acquistati soltanto dopo quest'obbligo, il re è preferito ai creditori anteriori alla sua ipoteca, benchè fossero stati loro obbligati tutti i beni futuri. Ed in questo concorso d'ipoteche, che cominciano ad avere il loro effetto dal momento del nuovo acquisto, l'ipoteca del re è preferita (a).

„ (a) Si quis mihi obligaverat quæ habet, habiturusque
 „ esset, cum fisco contraxerit, sciendum est, in re postea
 „ acquisita fiscum potiorum esse debere, Papinianum re-
 „ spondisse, quod & constitutum est. Prevenit enim causam
 „ pignoris fiscus l. 28. ff. de jure fisci.

23. Riguardo a' creditori che non hanno nè ipoteca, nè privilegio, ma una semplice azione personale, il re gode la prelazione sugli stabili, perchè ha sempre la sua ipoteca tacita senza convenzione; ed ha parimente la prelazione ne' mobili sopra coloro, che li hanno già fatti sequestrare, e sopra tutti i creditori non privilegiati: Il creditore che ha per i mobili uno de' privilegi spiegati in questa sezione, è preferito al re (b).

„ (b) Respublica creditrix omnibus chirographariis cre-
 „ ditoribus præfertur. l. 38. §. 1. ff. de reb. auct. jud. p.
 „ Fiscus semper habet jus pignoris l. 46. §. 3. ff. de jure
 „ fisci (1).

24. I mercanti, gli operaj ed altri a' quali son dovute le spese de' funerali, hanno la loro azione contro gli eredi; e quando non vi fossero eredi,
 l'han-

(1) La parola repubblica in questo testo non significa altro che il fisco. V. l. 8. ff. qui pot. Il principe con più ragione ha questo privilegio.

l'hanno sopra i beni del defunto, nella stessa guisa che se avessero contrattato con lui; ed hanno di privilegio, quand' anche i beni non bastassero per pagare i debiti, purchè queste spese non eccedano quel che si è dovuto impiegarvi, secondo la condizione ed i beni del defunto. Poichè la necessità di questa spesa obbliga a favorire con questo privilegio quelli che la somministrano. Ma se le spese per i funerali eccedono questi limiti, quand' anche il defonto le avesse ordinate nel suo testamento, si restringerà il privilegio a ciò che sarà giudicato ragionevole e giusto, secondo le circostanze (a).

„ (a) Impensa funeris semper ex hereditate deducitur:
 „ quæ etiam omne creditum solent præcedere, cum bona
 „ solvendo non sint *l. 45. ff. de relig. & sumpt. fun.* Qui
 „ propter funus aliquid impendit, cum defuncto con-
 „ trahere creditur, non cum herede *l. 1. cod. v. l. 17. ff.*
 „ *de reb. auct. iud. poss.* Sumptus funeris arbitrantur pro
 „ facultatibus & dignitate defuncti *l. 12. §. 5. ff. de relig.*
 „ *& sumpt. fun.* Equum autem accipitur ex dignitate
 „ ejus qui funeratus est, ex causa, ex tempore, ex bo-
 „ na fide; ut neque plus imputetur sumptus nomine,
 „ quem factum est, neque tantum quantum factum est,
 „ si immodice factum est. Deberet enim habere faculta-
 „ tem ejus in quem factum est, & ipsius rei quæ ultra
 „ modum sine causa consumitur. Quid ergo si ex volun-
 „ tate testatoris impensum est? Sciendum est, nec volun-
 „ tatem sequendam, si res egrediatur justam sumptus ra-
 „ tionem; pro modo autem facultatum sumptum fieri. *l.*
 „ *14. §. 6. ff. de relig. & sumpt. fun. d. l. §. 3. & 4.*

25. Le spese de' sigilli e degl' inventarij, quelle delle vendite, degli ordini e delle discussioni de' mobili, o degli stabili; e le altre spese giudiziali son preferite a tutti gli altri debiti (b):

„ (b) Plane sumptus causa qui necessarie factus est sem-
 „ per præcedit. Nam deducto eo bonorum calculus subdu-
 „ ci solet. *l. 8. in fin. ff. de posir.* Quantitas patrimonii,
 „ deducto etiam eo quidquid explicandarum venditionum

„ cau-

„ causa impenditur , æstimatur. l. 72. ff. ad leg. falc. 1.
 „ ult. §. 9. cod. de iure delib. V. l'artic. 32.

poichè queste spese riguardano tutti i creditori, essendo state fatte per la loro causa comune.

26. Nel concorso tra' creditori de' pubblici depositarj, destinati a ricevere le somme de' danari o altri depositi, che debbono esser consegnati per ordine del giudice, come sono i consegnatarj, i banchieri, sono i creditori preferiti su i beni proprj di questi depositarj agli altri creditori, che non hanno ipoteca o privilegio: e questa prelazione è fondata sull'interesse pubblico della sicurezza de' depositi, che si sono dovuti mettere nelle loro mani (a).

„ (a) In bonis mensularii vendundis, post privilegia,
 „ potiozem eorum causam esse placuit, qui pecunias apud
 „ mensam, fidem publicam secuti, deposuerunt l. 24. §.
 „ 2. de reb. auct. iud. poss. Quod privilegium exercetur non
 „ in ea tantum quantitate, quæ in bonis argentarii ex
 „ pecunia deposita reperta est, sed in omnibus fraudatoris
 „ facultatibus. Idque propter necessarium usum argenta-
 „ riorum, ex utilitate publica receptum est. l. 18. ff.
 „ depos.

27. Se fra i depositi di cui si è parlato nell'articolo precedente, ve ne sieno alcuni che si trovano esistenti, coloro che han fatti questi depositi, o coloro a' quali dovranno ritornare, se li ritireranno a preferenza di tutti gli altri creditori, perchè son cose loro proprie (b).

„ (b) Si tamen nummi extent, vindicari eos posse puto
 „ a depositariis, & futurum eum qui vindicat ante privi-
 „ legia cod. 24. §. 2. ff. de reb. auct. iud. poss.

28. Se il creditore di un depositario pubblico a causa di un deposito, come sono quelli che debbono ricevere danari consegnati per un ordine, o per qualche altra causa, abbia innovato il suo credito, e cangiata la natura del deposito, come

se

se avesse preso dal depositario un obbligo a causa di mutuo, non avrà più alcun privilegio. Sarebbe lo stesso se avesse lasciato il suo danaro per prenderne gl'interessi: poichè avrebbe con ciò cambiata la natura del deposito, avendolo convertito in un mutuo (c).

„ (c) Qui depositis nummis usuras a mensulariis accerperunt, a cæteris creditoribus non separantur. Et merito: aliud est enim credere, aliud deponere. l. 24. §. 2. ff. de reb. auct. jud. poss. (1).

29. I tre articoli precedenti riguardano il concorso de' creditori che debbono ricuperare somme di denaro o altre cose depositate; e riguardano altresì i creditori particolari del depositario. Ma quando si tratta del concorso fra molti creditori, che debbano essere pagati del valore di diversi depositi, rimane inutile il privilegio che avevano sull'offizio del depositario, e la prelazione sugli altri suoi creditori, perchè allora concorrono tutti insieme per la loro rata (b).

„ (b) Quæritur, utrum ordo spectetur eorum qui deposuerunt, an vero simul omnium depositariorum ratio habeatur: & constat simul admittendos l. 7. §. ult. ff. de pos. (1).

Ia

(1) Colui che prende interessi da una somma dovutaagli per un deposito, diviene creditore di un mutuo. Poichè il deposito non produce interessi, ed il depositario non può doverne. Quindi quando paga interessi, li paga perchè non tiene più il danaro in deposito, ma perchè ne fa uso, col consenso di colui che doveva riceverlo. E tali interessi quantunque illeciti per parte di questo creditore, indicano sempre che la sua intenzione e quella del debitore è stata di cambiare il deposito in mutuo.

(1) Non bisogna intendere il concorso de' creditori, spiegato in questo articolo, se non per rapporto a tutti i creditori di un ordine, considerati insieme per un solo cre-

In conseguenza tutti quelli, il cui deposito è più antico, venendo a concorso con altri il cui deposito è più moderno, non godono sopra questi ultimi alcuna prelazione per il valore dell'ufficio soggetto al loro privilegio; ma a ciascuno di essi ne sarà assegnata una quantità a proporzione del credito maggiore, o minore di ciascuno. Imperocchè tutti questi creditori hanno dritto al prezzo dell'ufficio per un privilegio comune fra di loro: e l'ufficio ha formata parte de' beni dell'uffiziale, colla condizione dell'ipoteca eguale per tutti i depositi da farsi in appresso.

30. Ogni privilegio forma un'ipoteca particolare, che dà al creditore privilegiato la cosa per pegno, quantunque non vi sia nè convenzione, nè condanna che espressamente l'induca. Poichè va unita col titolo del credito di tal natura, senza che si esprima: e se il credito non fosse in

se

credito, ed a tutti quelli degli altri ordini, considerati nella stessa maniera per li fondi, su i quali debbono intentare la loro azione. Ma riguardo a' creditori di ogni ordine tra loro, non v'è concorso; perchè ognuno di essi dee ricevere sull'ordine in cui è collocato, le somme che gli debbono per venire secondo il suo luogo. In guisa che colui il quale sta nel primo luogo riceve tutto il suo credito, se il fondo basta, sebbene non ve ne rimanga per gli altri.

Non si è messo in quest'articolo il concorso tra' creditori di diversi ordini, se non sopra i danari dell'ufficio; perchè questo è il loro pegno comune obbligato per loro privilegio; e non vi si è notato il medesimo concorso sugli altri beni. Su di che si può rivedere l'ultima nota sull'articolo 26.

se stesso privilegiato, non potrebbesi render tale per effetto di una convenzione (1).

31. Fra i privilegj de' creditori, alcuni riguardano soltanto una cosa in particolare, e non si estendono al rimanente de' beni; altri poi riguardano tutti i beni senza distinzione. Così il privilegio del proprietario di un fondo su i frutti, per il prezzo del suo affitto, quello del venditore pel prezzo della vendita, quello della persona che ha prestato denaro per comprare un fondo o per farvi migliorazioni, non si estendono sopra tutti i beni del debitore, ma sono limitati alle cose che vi sono ipotecate (2).

E questi creditori non hanno sugli altri beni se non l'azione personale (a), o un'ipoteca, se l'abbiano stipulata. Ma le spese fatte per liti, e quelle de' funerali hanno la prelazione sopra tutti i beni indistintamente.

„ (a) Sane personali actione debitum apud Praesidem petere non prohiberis l. 17. cod. de pign.

32. Fra i creditori privilegiati, gli uni sono preferiti agli altri, secondo la natura de' loro privilegj, e secondo le disposizioni delle leggi o delle consuetudini (3). Così colui che ha somministrato i danari per riparare una casa, la qual'era in pericolo di rovina, è preferito al venditore di questa casa che ne domanda il prezzo. Così

si

(1) Questa è una conseguenza di tutti gli articoli precedenti *Toto tit. ff. & cod. in quib. caus. pign. v. h. t. c.*

(2) V. gli articoli precedenti. Questa è una conseguenza della natura del privilegio.

(3) Questa è una conseguenza della natura de' privilegj. V. tutti gli articoli di questa sezione.

si colui che avesse locato un granajo ad un affittuario, sarebbe preferito pel prezzo della locazione al proprietario del fondo, dal quale fossero provenuti i frutti rimessi nel granajo, se l'affittuario restasse debitore dell'affitto. Le spese fatte in giudizio essendo il credito di tutte le parti, son preferite ad ogni privilegio. Coloro che hanno privilegj su i mobili, son preferiti al privilegio del re (2). Le spese per funerali son preferite al privilegio sopra i mobili dell'inquilino per il pagamento delle pigioni (a).

„ (a) Si colonus vel inquilinus sit is qui mortuus est,
 „ nec sit unde funeretur, ex inventis illatis eum funerantur,
 „ dum Pomponius scribit: & si quid superfluum reman-
 „ rit, hoc pro debita pensione teneri. l. 14. §. 1. ff. de
 „ rei & sumpt. fun.

E così in tutti i casi in cui concorrano più privilegj, la regola per la prelazione nasce dalla diversa natura de' privilegj medesimi.

33. Se colui che vende una casa tenuta da un inquilino, se ne riserva le pigioni per un certo tempo, e si convenga che saranno ipotecati i mobili dell'inquilino, tanto per le pigioni riservate al venditore, quanto per quelle che saran dovute in progresso di tempo al compratore, il venditore sarà pagato il primo su questi mobili, purchè nel contratto non siasi apposta qualche condizione speciale (b).

„ (b) Insulam tibi vendidi, & dixi prioris anni pensio-
 „ nem mihi, sequentium tibi accessasam, pignorumque
 „ ab inquilino datorum jus utrumque secuturum.... facti
 „ quaestio est. Sed verisimile est id actum, ut primam
 „ quam-

(1) V. l'articolo 23.

„ *quamque pensionem pignorum causa sequatur. l. 13. ff.*
 „ *qui potest.*

34. Da tutte le regole precedenti risulta, esservi tre ordini di creditori. Il primo, de' privilegiati, che precedono tutti gli altri, e si regolano tra loro secondo le distinzioni delle loro prelazioni. Il secondo, degl' ipotecarj che hanno il loro luogo dopo i privilegiati, secondo le date delle loro ipoteche. Il terzo, de' chirografarj e di altri puramente personali, che non distinguendosi nè per privilegio, nè per ipoteca, vengono in concorso insieme cogli altri (1).

SEZIONE VI.

Della surrogazione all' ipoteca, o al privilegio del creditore.

Sebbene questa materia della surrogazione a' diritti de' creditori, essendo in se stessa semplice e naturale, debba esser facile, nondimeno le diverse maniere di acquistare la surrogazione, e gl' inconvenienti ne' quali si può cadere, mancandosi di osservare quel che vi è di essenziale, fanno una molteplicità di combinazioni, che possono imbarazzare e render questa materia oscura e difficile. Perciò si è creduto che, prima di spiegarne le regole, fosse espediente di dare in poche parole un' idea generale della natura della sur-

(1) Questa è una conseguenza di tutto ciò che si è detto in questo titolo.

surrogazione e delle sue specie, e di ciò che ciascuna può avere di proprio e di essenziale.

La surrogazione di cui parlasi qui, altro non è che quel cambiamento il quale mette un'altra persona nel luogo del creditore, ed il quale fa sì che il diritto, l'ipoteca, il privilegio che un creditore poteva avere, passi alla persona che gli è surrogata, cioè, che questa entri nel suo diritto.

La maniera la più semplice di surrogare è che fa sempre passare i diritti del creditore a quello che è surrogato, è la cessione che ne fa il creditore. Le cessioni sono di molte sorte; alcune sono generali e di molti diritti, come la vendita di una eredità, che fa passare a colui che la compra, tutti i diritti dell'erede, per esercitarli come avrebbe potuto fare egli stesso. Altre sono particolari di una certa cosa, com'è la cessione di un obbligo. Vi sono di quelle che sono gratuite, come una cessione che fa un donatore ad un donatario, quando nella donazione vi sono crediti o altri diritti. Ve ne son altre che si fanno a titolo oneroso, come se un debitore ceda un suo credito ad una terza persona per un dato prezzo.

Tutte queste sorte di cessioni hanno quest'effetto, che il cessionario succede al luogo del creditore; e che può esercitare i diritti che gli sono ceduti, nella maniera stessa che avrebbe potuto farlo il creditore prima della cessione, ricevendo ancora la sua ipoteca ed il suo privilegio.

V'ha un'altra maniera di surrogare a' diritti

di un creditore, quando il suo debitore pigliando a mutuo per pagare ciò che deve, conviene con il mutuante, che i danari saranno impiegati per pagare questo creditore, e che il medesimo mutuante gli sarà surrogato. Con ciò questo nuovo creditore acquista il diritto del primo, purchè nella quitanza siasi detto che il pagamento è stato fatto co' suoi danari. Poichè il debitore che ha potuto obbligarsi al primo creditore, può colle medesime condizioni obbligarsi a colui che libera dal debito; e mettendolo nel luogo del primo che riceve i suoi danari, non fa verun torto agli altri suoi creditori, e non cambia in niente la loro condizione.

Acquistasi parimente la surrogazione senza il consenso del creditore, ma col decreto del giudice, o col consenso del debitore, o talvolta anche senza questo consenso. Quindi un tutore che vuol pagare co' propri danari un debito del suo pupillo ad un creditore che ricusa di surrogarlo, può far ordinare, che pagando sia surrogato. Ed in questo caso l'autorità del giudice fa passare il diritto del creditore a quello che lo paga, purchè questi allegghi il decreto del giudice, ed il pagamento fatto con i suoi danari. Poichè il giudice non fa a colui che paga per un altro se non la medesima giustizia che gli è dovuta dal debitore, e senza che alcuno rimanga pregiudicato.

V'ha ancora un'altra maniera di acquistare una surrogazione in giudizio, senza il fatto di colui al quale appartiene il diritto, ed anche contro la sua volontà, come se si vendano coll'autorità del giudice i crediti di un debitore. Poichè

chè il giudice dà a colui che si fa aggiudicare i beni, il medesimo diritto che avrebbe, se il debitore avesse a lui venduto; e sarà surrogato alle ipoteche ed a' privilegi.

Convien finalmente osservare un'altra sorte di surrogazione, che acquistasi senza veruna cessione del creditore, senza il consenso del debitore, e senza decreto del giudice; ma per il semplice effetto del pagamento fatto a' creditori. Così, quando un creditore, volendo assicurarsi la sua ipoteca, e temendo che un altro creditore non accresca il suo credito, o non ottenga qualche sequestro, paga questo creditore, egli vien a lui surrogato, purchè apparisca dalla quitanza, che il pagamento è stato fatto co' suoi danari. Poichè la legge presume ch'essendo egli stesso creditore, paghi solamente per la sicurezza della sua ipoteca, e perciò lo surroga. Lo stesso avviene di colui che avendo acquistato un fondo, e temendo di esser turbato da un creditore anteriore al suo acquisto, gli paga il suo credito. In ambedue questi casi, tali motivi rendono giusta una surrogazione, che non fa pregiudizio a nessuno.

S O M M A R I O .

1. *La cessione surroga all'ipoteca ed al privilegio.*
2. *Surrogazione senza cessione.*
3. *Come una terza persona possa acquistare il diritto di un creditore.*
4. *Come una terza persona acquisti il privilegio di un creditore.*
5. *Come il privilegio acquistasi senza surrogazione.*
6. *Del creditore che paga un altro creditore più antico di lui.*
7. *Surrogazione di un compratore a' creditori che paga.*
8. *Surrogazione per un sequestro.*
9. *Surrogazione nulla dopo il pagamento.*
10. *La validità della surrogazione dipende dallo stato in cui è il diritto quando è surrogato.*

Il cessionario di un credito è surrogato al diritto del creditore, ed acquista col credito le ipoteche ed i privilegi che può avere; tanto se la cessione segua per mezzo di prezzo, quanto se sia gratuita. Poichè sebbene sia vero che il pagamento estingue il debito, e sembri per questa ragione, che il creditore non possa far passare ad un altro un diritto che col pagamento si annulla nella sua persona; nondimeno la cessione che si fa nel tempo stesso, ha il medesimo effetto. Come se il creditore avesse venduto il suo diritto a colui che lo paga; e per l'effetto della cessione

ne colui che paga in vece del debitore, acquista egualmente il diritto, o che sia obbligato in solido, o che sia fidejussore, o che sia una terza persone (a).

„ (a) Emptori nominis etiam pignoris persecutio præ-
 „ stati debet: ejus quoque quod postea venditor accepit.
 „ Nam beneficium venditoris prodest emptori l. 6. ff. de
 „ hered. vel ad. vend. Si a creditore nomen comparati,
 „ ea pignora, quæ venditor nominis persequi possiet, apud
 „ Præsidem provinciæ vindica l. 6. C. de obl. & ad. l. 6.
 „ cod. V. l'articolo 4.

„ Cum is qui reum & fidejussores habens, ab uno ex
 „ fidejussoribus accepta pecunia, præstat actiones, pote-
 „ rit quidem dici nullas jam esse, cum suum perceperit,
 „ & perceptione omnes liberati sunt: sed non ita est;
 „ non enim in solutum accepit, sed quodammodo nomen
 „ debitoris vendidit. Et ideo habet actiones, quia tenetur
 „ ad id ipsum, ut præstet actiones l. 36. ff. de fidejuss.
 „ Salvas esse mandatas actiones: cum pretium magis man-
 „ datarum actionum solutum, quam actio quæ fuit pe-
 „ rempta videatur. l. 76. ff. de solut.

2. Coloro che senza cessione de' creditore fan-
 no ordinare dal giudice, che pagando siano loro
 surrogati, acquistano col pagamento i diritti de'
 creditori medesimi, le ipoteche ed i loro privi-
 legj, ed anche i privilegj del re, se acquistano
 il suo credito, facendovisi surrogare (b).

„ (b) Si in te jus fisci, cum reliqua solveres, debitoris
 „ pro quo satisfaciebas, tibi competens Judex adscripsit,
 „ & transfudit, ab his creditoribus, quibus fiscus potior
 „ habetur, res quas eo nomine tenes, non possunt inquie-
 „ tari l. ult. C. de privil. fise.

3. Per acquistare senza autorità del giudice il
 diritto d'un creditore e la sua ipoteca, basta una
 di queste due cose; o che colui il quale paga il
 creditore riceve la sua cessione, come si è detto
 nel primo articolo, o che egli convenga col de-
 bitore che, pagando per lui, sarà surrogato, ed
 in questo caso si esprima che il pagamento è
 fat-

fatto col suo danaro; poichè allora, sebbene il creditore ricusi la surrogazione, nondimeno colui che paga, acquisterà il di lui diritto in forza del pagamento e della convenzione col debitore. Lo stesso sarebbe se i danari mutuati si dassero in mano del debitore con questa convenzione, che il mutuante sarebbe surrogato, ed il debitore facesse poi egli stesso il pagamento, dichiarando nella quitanza, che quelli fossero danari presi a mutuo da questa persona. Ma se il pagamento si faccia soltanto sulla semplice quitanza del creditore, e non sia accompagnato dall'una, o dall'altra di queste due maniere di acquistare la surrogazione, non produrrà per chi paga, se non una semplice azione contro il debitore, per recuperare la somma pagata per il suo debito, quand'anche si facesse menzione nella quitanza, che i danari fossero di questa terza persona; poichè potrebbesi presumere, che il debitore avesse semplicemente pagato quel che egli dovea (a).

„ (b) Res obligatas exterius, debito soluto liberando,
 „ datum petere, non earum dominium adipisci potest l. 11.
 „ C. de pign. & hyp.

„ Non omnino succedunt in locum hypothecarii credi-
 „ toris hi, quorum pecunia ad creditorem transit. Hoc
 „ enim tunc observatur, cum is qui pecuniam postea dat,
 „ sub hoc pacto credat, ut idem pignus ei obligetur, &
 „ in locum ejus succedat. Quod cum in persona tua fa-
 „ ctum non sit (judicatum est enim te pignora non ac-
 „ cepisse) frustra putas tibi auxilio opus esse constitu-
 „ tionis nostræ ad eam rem pertinentis. l. 1. C. de his
 „ qui in prior. cred. loc. suce. Aristo Prisco scripsit: etiam si
 „ ita contractum sit, ut antecedens dimitteretur, non ali-
 „ ter in jus pignoris succeder, nisi convenerit, ut sibi
 „ eadem res esset obligata. Neque enim in jus primi suc-

„cedere debet, qui ipse nihil convenit de pignore l. 3.
„ff. quo ras pign. (1).

4. Chi paga un creditore privilegiato, subentra nel suo privilegio; o per una cessione del creditore che gli cede semplicemente il suo diritto; o per surrogazione fatta dal giudice, come si è detto nell' articolo secondo, o per un patto col debitore, come sarà spiegato nell' articolo seguente (a).

„(a) Cum pro patre, in cuius potestate non eras, pecuniam fisco intuleris, & iure privilegio ejus successisti, & ejus locum, cui pecunia numerata est, consecutus est. l. 2. C. de his qui in pr. cred. loc. succ. Si cum pecuniam pro marito solveres, neque ius fisci in te transferri impetrasti, neque pignoris causa domum vel aliud quid ab eo accepisti, habes personalem actionem l. 3. C. de priv. fisci. Si in te ius fisci, cum reliqua solveres, debitoris pro quo satisfaciebas, tibi competens, Judex adscripsit & transfudit, ab his creditoribus, quibus
„fiscus

(1) V. la nota sull' articolo 5. per il caso in cui il debitore non fa il pagamento se non qualche tempo dopo che ha pigliato in prestito i danari per pagare.

Questa maniera di acquistare il diritto del creditore, senza ch'egli surroghi, deriva dall' equità, per facilitare i pagamenti. Ed è giusto che i debitori possano essi stessi mettere nel luogo de' loro creditori quelli che pagano per essi, poichè niuno ne riceve alcun pregiudizio, ed è dell' interesse del debitore che possa migliorare la sua condizione, cambiando creditore.

In diritto, secondo la legge 1. C. de his qui in pr. cred. loc. succ. si richieggono due cose.

1. Che nel contratto di mutuo si faccia menzione che i danari saranno impiegati nel pagamento de' l' antico credito, con la surrogazione nelle sue ipoteche, ut sub hoc pacto credat, ut idem pignus ei obligetur & in ejus locum succedat.

2. Che il danaro sia stato effettivamente dato all' antico creditore, ut pecunia ad primum creditorem perveniat Goth. hic.

„ *fiscus potior habetur, res quas eo nomine tenes, non*
 „ *possunt inquietari. l. ult. eod.*

5. Si può acquistare il privilegio d'un creditore senza surrogazione; del pari che l'ipoteca, con una convenzione col debitore, che quegli il quale pagherà per lui, avrà il privilegio. Nè importa che il pagamento sia fatto al creditore da colui che mutua, o dal debitore cui sieno stati consegnati i danari; purchè in amendue i casi apparisca dalla quitanza che il pagamento è stato fatto con i danari di questa persona (a), conforme si è detto dell' ipoteca nell' articolo terzo.

„ (a) *Eorum ratio prior est creditorum, quorum pen-*
 „ *cunia ad creditores privilegiarios pervenit. Pervenit-*
 „ *se autem quemadmodum accipimus? Utrum si statim*
 „ *profecta est ab inferioribus ad privilegiarios, an vero*
 „ *& si per debitoris personam, hoc est, si ante ei nu-*
 „ *merata est? Quod quidem potest benigne dici, si modo*
 „ *non post aliquod intervallum id factum sit l. 24. §. 6.*
 „ *ff. de auct. jud. poss. (1).*

6. Colui ch'essendo già creditore, paghi un altro creditore anteriore, subentra alla sua ipoteca, ancorchè non vi sia nè convenzione, nè surrogazione; poichè la sua qualità di creditore fa

pre-

(1) Sebbene i danari mutuati per fare il pagamento sieno, o dal debitore o da quello che mutua, consegnati al creditore qualche tempo dopo la loro convenzione, tuttavia quegli che mutua i danari non lascerà di essere surrogato; poichè l'obbligazione del debitore in favore del mutuante basterà a provare la causa del mutuo per soddisfare il creditore; e la quitanza di questo creditore proverà l'impiego de' danari. E quel che dicesi nella legge citata su questo articolo, che non vi deve essere intervallo, deve rapportarsi all' uso del diritto romano, dove sovente le convenzioni non si mettevano in iscritto, e perciò l'intervallo poteva far perdere la prova dell' impiego de' danari.

presumere, ch'egli paghi il creditore più antico, soltanto per mettersi in suo luogo, e per assicurare il suo credito. il che distingue la sua condizione da quello, che non avendo un simile interesse, paga per il debitore senza surrogazione, e di cui si può dire, che poteva essere obbligato con il debitore di pagare per lui (a).

„ (a) Plane cum tertius creditor primum de sua pecunia
 „ dimisit, in locum eius substituitur in ea quantitate,
 „ quam superiori exsolvit. l. 16. ff. qui pot. in pign. v. l.
 „ 11. §. 4. eod. l. 12. §. 9. eod., l. 17. eod. l. 22. C. de
 „ pign. & hyp. l. 1. C. qui pot. & l. 4. ff. de his qui in prior
 „ loc. succ.

7. Il compratore d'un fondo impiegando il prezzo della compra in pagamento de' creditori, a' quali questo fondo era ipotecato, è surrogato al loro diritto sino alla concorrente quantità di ciò che loro paga; poichè pagando ad essi il prezzo del fondo ipotecato per assicurarselo, se lo conserva a proporzione della quantità, che loro paga contro gli altri creditori posteriori, quantunque anteriori al suo acquisto (b).

„ (b) Si potiores creditores pecunia tua dimissi sunt,
 „ quibus obligata fuit possessio quam emisse te dicis, ita
 „ ut pretium perveniret ad eosdem priores creditores, in
 „ jus eorum successisti, & contra eos, qui inferiores illis
 „ fuerunt, iusta defensione te tueri potes l. 3. C. de his
 „ qui in prior. cred. loc. succ. Eum qui a debitore suo
 „ prædium obligatum comparavit, eatenus tuendum, qua-
 „ tenus ad priorem creditorem ex pretio pecunia perve-
 „ nit. l. 17. ff. qui pot. (1).

8. Il creditore che, in virtù della sua ipoteca, o col mandato del giudice, sequestra i diritti

(1) V. l' articolo precedente.

In diritto bisogna che il compratore stipuli che egli sarà surrogato. Gotb. hic.

ti e le azioni del suo debitore sopra i debitori di lui, facendosi aggiudicare ciò che ha sequestrato, è surrogato alle ipoteche ed a' privilegi: che il medesimo debitore avea per questi crediti sequestrati (a).

„ (a) Si *prætorium pignus* quicumque *Judices* dandum
 „ alicui *peripexerint*, non solum super *mobilibus rebus*
 „ & *immobilibus*, & *se moventibus*, sed etiam super
 „ *actionibus*, quæ debitori *competunt*, *præcipimus* hoc
 „ eis *licere decernere* *l. 1. C. de prat. pign. (1)*.

9. Quando la surrogazione del creditore è necessaria per far passare il suo diritto a chi paga per il debitore, deve esser fatta nel tempo stesso del pagamento e della quitanza; poichè se si fosse fatto il pagamento senza riguardo alla surrogazione, o se questa si facesse dopo, sarebbe inutile; ed essendosi annullato il diritto del creditore col pagamento, questi non avrebbe potuto cedere quel che più non avea, nè surrogare ad un diritto estinto (b).

„ (b) *Modestinus* respondit, si post *solutum*, sine ullo
 „ *pacto* omne quod ex *causa tutelæ* *debeatur*, *actiones*
 „ post aliquod *intervallum* *cessæ* sint, *nihil* ea *cessione*
 „ *actum*: cum nulla *actio* *superfuerit*. *l. 76. ff. de solut.*
 „ V. l'articolo seguente.

10. Tutte le surrogazioni, le cessioni e le altre maniere di acquistare l'ipoteca o il privilegio d'un creditore, o per contratto o in un giudizio o in altra guisa, non hanno verun effetto, se nel tempo della surrogazione, della cessione, o di altro atto, più non sussisteva il diritto del creditore; tanto se fosse estinto per una pre-

(1) Debito sequestrato si aggiudica al creditore che fa il sequestro, nella maniera stessa che apparteneva al debitore.

prescrizione, o annullato per un giudizio, o sciolto con un pagamento; quanto se fosse cessato per alcuna di quelle cause, che saranno spiegate nella seguente sezione. Che però nelle controversie della validità delle surrogazioni, delle cessioni e delle altre maniere di acquistare l'ipoteca o il privilegio, conviene considerare, se nel tempo della surrogazione esisteva ancora il diritto, l'ipoteca o il privilegio (a).

„ (a) Si dominus solverit pecuniam, pignus quoque perimitur l. 1. §. 2. ff. de pign. V. la sezione seguente.

SEZIONE VII.

Come si estingua o finisca l'ipoteca.

SOMMARIO.

1. L'ipoteca si estingue col pagamento.
2. Con una innovazione.
3. Col giuramento dato al debitore, il quale giura di non dover nulla, o con un giudizio assoluto.
4. Con tutto ciò che equivale al pagamento.
5. Col deposito, in caso che il creditore ricusi di ricevere il pagamento.
6. Se il pagamento sia nullo, l'ipoteca risorge.
7. L'ipoteca estinguesi, se il pegno si metta fuor di commercio.
8. O se venga a perire.
9. La prescrizione del credito estingue l'ipoteca.
10. Se il debitore perda il suo diritto sul pegno, il creditore perde la sua ipoteca.

11. Effetto della redibizione della cosa ipotecata.
12. Il creditore che acconsente all'alienazione del suo pegno, perde la sua ipoteca, se non se la riserba.
13. Se il creditore acconsenta che il suo pegno sia obbligato ad un altro.
14. L'ipoteca risorge, se l'alienazione non ha il suo effetto.
15. Come si debba intendere il consenso del creditore all'alienazione.

1. **E**ssendo l'ipoteca un accessorio del credito, il pagamento che annulla il credito estingue l'ipoteca (a). Ma bisogna che il creditore sia interamente soddisfatto di tutto il suo credito, e per il capitale e per gl'interessi e per le spese (b).

„ (a) Si dominus solverit pecuniam, pignus quoque perimitur. l. 13. §. 2. ff. de pign. & hyp. Pignoris causa res obligatas, soluto debito, restitui debere pignoratitiae actionis natura declarat l. pen. C. de pign. act.

„ (b) Nisi universum quod debetur offerretur, jure pignus creditor vendere potest. l. 25. §. 14. ff. fam. excise. Nam si vel modicum vel forte vel usuris in debito perseveret, distractio rei obligatae non potest impediri. l. 1. in f. C. debit. vend. pign. imp. n. p. l. 6. C. de diff. pign.

2. L'innovazione che estingue il primo obbligo, cambiandolo in un altro nuovo, estingue parimente l'ipoteca che n'era l'accessorio, se non siasi riserbata (c).

„ (c) Novata debiti obligatio pignus peremit; nisi convenit ut pignus repetatur. l. 11. §. 1. ff. de pign. act. (1).

3. Tut-

(1) V. che cosa è innovazione nel titolo delle convenzioni.

3. Tutto ciò che annulla il credito, toglie l'ipoteca. Così quando un debitore cui è dato il giuramento, giura di aver pagato, o quando è assoluto con una sentenza, da cui non vi sia appellazione, il credito e l'ipoteca restano annullati: e lo stesso avviene in tutti i casi, ne quali l'obbligazione più non sussiste (a).

„ (a) Si deferente creditore juravit debitor se dare non oportere, pignus liberatur: quia periade habetur atque si iudicio absolutus esset. Nam & si a iudice quamvis per injuriam absolutus sit debitor, tamen pignus liberatur. *l. 13. ff. quib. mod. pign. vel hyp. sol. Idem dicere debemus; vel si qua ratione obligatio ejus finita est. l. 6. eod.*

4. Tutto ciò che può equivalere al pagamento, fa che l'ipoteca più non sussista. Così, per esempio, se il creditore si contenti o di una cauzione, o di un altro debitore in luogo del primo, o prenda un altro pegno in vece di quello che aveva; in tutti questi casi, ed in altri simili cessa l'ipoteca, se apparisce che l'intenzione delle parti sia stata di liberare la cosa ipotecata, e restringere il creditore alle sue altre sicurtà, sebbene con queste innovazioni la sua condizione divenga meno vantaggiosa (b).

„ (b) Item, liberatur pignus sive solutum est debitum, sive eo nomine satisfactum est *l. 6. ff. quib. mod. pign.* Satisfactum autem accipimus quemadmodum voluit creditor, licet non sit solutum: sive aliis pignoribus sibi caveri voluit, ut ab hoc recedat, sive fideiussoribus, sive reo dato, sibi pretio aliquo, vel nuda conventionem, nascitur pignoratitia actio; & generaliter dicendum erit, quoties recedere voluit creditor a pignore, videri satisfactum, si ut ipse voluit, sibi cavet, licet in hoc deceptus sit. *l. 9. §. 3. ff. de pign. act. l. 3. C. de luit. pign.*

5. Se ricusando il creditore di ricevere il suo pagamento, si ritenga il pegno o voglia farlo

vendere, il debitore può offerire e depositare i danari presso il giudice, per restar disobbligato, per impedire la vendita, e per ritirarsi il pegno, coi danni ed interessi che il creditore potrà dovergli per la sua mora (a).

„ (a) Si per creditorem stetit, quominus ei solvatur,
 „ recte agitur pignoratitia. l. 20. §. 2. ff. de pign. act. Si
 „ offerat in iudicio pecuniam, debet rem pignoratam,
 „ & quod sua interest consequi l. 9. §. ult. eod. Debito-
 „ ris denuntiatio, qui creditori suo ne sibi rem pigno-
 „ ri obligatam distrahat, vel his qui ab eo volunt com-
 „ parare, denuntiat, ita demum efficax est, si univer-
 „ sum tam fortis quam usurarum offerat debitum credito-
 „ ri, eoque non accipiente, idonea fide probationis, ita
 „ ut oportet, depositum ostendat l. 2. C. debit. vend. pign.
 „ imp. n. p. V. sul deposito l. nota sull'articolo 7. della
 „ sez. 3.

6. Se il pagamento o l'equivalente del pagamento non avesse avuto il suo effetto, risorgerebbe l'ipoteca col credito; come se il creditore avesse preso in pagamento un credito con garanzia, ed intanto non potesse essere pagato, o pure un fondo similmente colla garanzia, e ne fosse evitto, o un pupillo avesse fatto un saldo, il quale in appresso fosse annullato. Imperocchè queste sorte di pagamenti contengono la condizione, che essi debbano avere il loro effetto. Ma se un creditore in età maggiore si fosse contentato della cessione di un credito a rischio suo, ed avesse fatta quitanza, l'ipoteca ed il credito restano estinti, sebbene il creditore non potesse essere pagato del credito ceduto (b).

„ (b) Debitum cujus meministi quod per pacti conven-
 „ tionem inutiliter factam remisisti, etiam nunc petere
 „ non vetaris, & usitato more pignora vindicare l. 5. C.
 „ de rem. pign.

7. Se il fondo ipotecato cessa di essere in com-
 mer.

mercio, come se sia applicato ad una chiesa o ad altro luogo pubblico, non sussiste più l'ipoteca: ma il creditore ha l'azione sul prezzo percepitone dal suo debitore (1).

8. Siccome si estingue l'ipoteca sopra di un fondo, che viene a perire per una innondazione o per altro accidente; così l'ipoteca che un creditore avesse su di un diritto d'usufrutto acquistato dal suo debitore, non avrà più effetto, se cessa l'usufrutto, quand' anche il debitore sopravvivesse alla perdita dell'usufrutto; come s'egli lo avesse soltanto per qualche tempo (a).

„ (a) Sicut re corporali extincta, ita & usufructu extincto, pignus hypothecae perit. l. 8. ff. quib. mod. pign. V. l'articolo 6. della sezione 6. dell'usufrutto.

9. Se il debito per il quale era stata data l'ipoteca rimanga prescritto, questa parimente si annulla; perchè essa non è che un accessorio del debito (b).

„ (b) Item, liberatur pignus, si solutum est debitum. . . . Sed etsi tempore finitum pignus est, idem dicere debemus l. 6. ff. quib. mod. pign. l. 12. ff. de divers. temp. presc. l. 3. C. de presc. 30. vel 40. ann. (2).

10. Se il debitore che aveva ipotecato un fondo

(1) V. l'artic. 26. della sez. 1.

(2) Secondo il diritto romano, l'azione ipotecaria non si prescriveva se non per 40. anni contro il debitore ed i suoi eredi, ed anche contro i terzi possessori, se il debitore era ancor vivo. Laonde l'azione ipotecaria durava più della semplice azione personale. V. il fine del preliminare della sez. 4. del possesso e delle prescrizioni. Questa prescrizione di 40. anni si osserva in alcune provincie. Ma si è concepita la regola secondo l'uso comune e naturale, il quale non dà più durata all'azione ipotecaria della semplice azione personale, per la ragione spiegata nell'articolo.

do venga a perdere il diritto che vi aveva; come se ne sia spogliato per una evizione, o per un diritto di ricompera, o per un retratto per diritto di parentela, o per altre cause cessa l'ipoteca ch'egli aveva assegnata su questo fondo, purchè non avesse perduto il suo diritto per sua colpa; come, per esempio, se in vece di difendersi dall' evizione, o dalla ricompera, o dal retratto, vi desse mano; se trascurasse d'impedire la vendita di un fondo sequestrato ad una terza persona, e che fosse suo; se non si difendesse, trovandosi a buon partito; o se in altra maniera abbandonasse i suoi diritti; poichè in tutti questi casi il creditore può esercitare i diritti del suo debitore, per conservare i proprij (a).

„ (a) Si res distracta fuerit sic, *Nisi intra certum diem*
 „ *meliozem conditionem inuenisset*, fueritque tradita & forte
 „ emptor, antequam melior conditio offerretur, hanc
 „ rem pignori dedisset; Marcellus libro quinto Digesto-
 „ rum ait, finiri pignus si melior conditio fuerit allata,
 „ quanquam ubi sic res distracta est, nisi emptori displi-
 „ cuisset, pignus finiri non potest l. 3. ff. quib. mod. pign.
 „ Superfedente (debitore) tali auxilio uti, vel praelente
 „ vel absente eo, creditores ejus possunt. l. pon. C. de
 „ non num. pec.

II. Se un debitore che avesse comprato un fondo o un mobile, e che l'avesse poi obbligato ad un creditore, voglia risolvere la vendita per la redibizione, a causa di qualche difetto della cosa venduta, il suo creditore potrà impedirlo, se il debitore non provvede alla sua sicurezza, sia con dargli il prezzo, che il venditore sarà obbligato di restituire, o pure con lasciargli la cosa se voglia prenderla al prezzo di cui converranno (b).

„ (b) Si debitor, cujus res pignori obligatae erant ser-
 „ vum quem emerat redhibuerit, an desinat Servianae lo-
 „ cus

„ eus esse? Et magis est ne desinat, nisi ex voluntate cre-
 „ ditoris hoc factum est *l. 4. ff. quib. mod. pign. (2)*.

12. Il creditore che acconsente alla vendita, alla donazione o ad altra alienazione che il suo debitore fa del fondo che gli è obbligato, o la permette o la ratifica, non ha più ipoteca su questo fondo, se non se la riserva (a); poichè ha acconsentito ad un'alienazione che non poteva farsi in suo pregiudizio, se non l'avesse approvata. Ed il suo consenso ingannerebbe il compratore, se potesse poi far valere la sua ipoteca.

„ (c) Creditor qui permittit rem venire, pignus dimit-
 „ tit *l. 158. ff. de reg. jur.* Si consensit venditioni credi-
 „ tor, liberatur hypotheca *l. 7. ff. quib. mod. pign.* Si in
 „ venditione pignoris consenserit creditor, vel ut debi-
 „ tor hanc rem permutet, vel donet, vel in dotem det,
 „ dicendum erit pignus liberari: nisi salva causa pigno-
 „ ris sui, consensit vel venditioni vel cæteris. *l. 4. §. 1. eod.*
 „ Si probaveris re fundum mercatum, possessionem-
 „ que ejus tibi traditam, sciente & consentiente ea quæ sibi
 „ eum a venditore obligatum dicit, exceptione eam re-
 „ movebis: nam obligatio pignoris consensu & contra-
 „ hitur & dissolvitur *l. 2. C. de remiss. pign.* Sed & si non
 „ concesserat pignus venundari, si ratam habuit venditio-
 „ nem, idem erit probandum. *D. l. 4. §. 1. in fine, ff. quib. mod. pign. (1)*.

13. Se un creditore acconsente che il suo pegno sia obbligato ad un altro, perde il suo diritto (a). Ma questo consenso deve essere dato nella maniera, che si spiegherà nell'articolo 15.

„ (a) Paulus respondit: Sempronium antiquiorem credi-
 „ torem consentientem, cum debitor eandem rem tertio
 „ creditori obligaret, jus suum pignoris remisisse videri *l. 12. ff. quib. mod. pign. v. b. f.*

14. Se la vendita o altra alienazione fatta dal debi-

(1) V. l'art. 1. della sez. 41. del contratto di vendita.

(2) V. su questo consenso l'articolo 15. poco appresso.

debitore, col consenso del creditore, sia annullata, o dopo questo consenso non siasi perfezionata, il creditore allora rientra nel suo diritto; poichè in favore di quest'alienazione aveva egli rinunciato alla sua ipoteca. Lo stesso sarebbe se avesse acconsentito che il suo debitore disponesse nel fondo ipotecato in favore di un legatario, e si trovasse poi nullo il legato, o il legatario vi avesse rinunciato (a).

„ (a) Belle quaeritur, si forte venditio rei specialiter
 „ obligatae non valeat, an nocere haec res creditori de-
 „ beat, quod consensit? si qua ratio juris venditionem
 „ impediat, dicendum est pignus valere. *l. 4. §. ult. ff.*
 „ quibus mod. pign. Si voluntate creditoris fundus aliena-
 „ tus est, inverecunde applicari sibi eum creditor deside-
 „ rat, si tamen effectus sit secutus venditionis. Nam si
 „ non venerit, non est satis ad repellendum creditorem,
 „ quod voluit venire. *l. 8. §. 6. eod.* Venditionis autem
 „ appellationem generaliter accipere debemus, ut, & si
 „ legare permisit, valeat quod concessit: quod ita intel-
 „ ligimus, ut & si legatum repudiatum fuerit, conva-
 „ lescat pignus. *D. l. 8. §. 11.* Voluntate creditoris pi-
 „ gnus debitor vendidit, & postea placuit inter eum &
 „ emptorem, ut a venditione discederent: jus pignoris
 „ saluum erit creditori: nam sicut debitori, ita & credi-
 „ tori pristinum jus restituitur: neque omnimodo creditor
 „ pristinum jus remittit, sed ita demum, si emptor rem
 „ retineat, nec reddat venditori. *l. 10. eod.*

15. Non si deve prendere per un consenso del creditore all'alienazione del suo pegno, la notizia che può averne, nè il silenzio in cui se ne sta dopo questa notizia; come se sappia che il suo debitore vende una casa la quale gli è ipotecata, e non riclami. Ma per privarlo del suo diritto, bisogna che apparisca da qualche atto che egli sappia ciò che si fa in suo pregiudizio, e che vi acconsenta: ed un creditore non perde la sua ipoteca col suo consenso, se non quando evi-

den-

dentemente apparisce che la sua intenzione è di rinunziarvi, o quando si potesse imputargli mala fede, per non aver dichiarato il suo diritto, dovendo dichiararlo. Così, per esempio, se colui che avesse ipotecato specialmente un fondo ad un primo creditore per un censo, lo ipotecasse poi nella stessa maniera ad un secondo per un altro censo, dichiarandogli che questo fondo non era obbligato ad alcuno, e questo primo creditore firmasse il contratto o come parte o come testimonio, si sarebbe con ciò renduto complice di questa falsa dichiarazione, nè potrebbe servirsi della sua ipoteca su questo fondo, in pregiudizio del secondo creditore. Così al contrario, se un creditore firma come testimonio un contratto di matrimonio, o altro contratto in cui il suo debitore obbliga tutt' i suoi beni, non perderà la sua ipoteca per non averne fatta protesta. In oltre colui che firma come testimonio un testamento, in cui il testatore dispone di un fondo soggetto alla sua ipoteca, non lo perde. In generale deesi giudicare dell' effetto di tali approvazioni colle firme o in altra maniera, secondo le circostanze della natura de' contratti, della qualità delle persone, della cognizione che esse possono avere del pregiudizio, che la loro approvazione può recare all' interesse proprio o all' interesse altrui, della loro buona o mala fede, dell' intenzione de' contraenti, e secondo altre simili circostanze (a).

„ (a) Non videtur autem consensisse creditor, si sciens,
 „ te eo debitor rem vendiderit, cum ideo passus est ve-
 „ nire, quod sciebat ubique pignus sibi durare. Sed si
 „ subscripserit forte in tabulis emptionis, consensisse vi-
 „ detur, nisi manifeste appareat deceptum esse. l. 2. §.
 „ 15. ff. quib. mod. pign.

„ Inveniebatur Mœvius instrumento cautionis cum re-
 „ publica f. cto a Sejo interfuisse, & subscrispisse, quo
 „ caverat Sejus, fundum nulli alii esse obligatum. Qua-
 „ ro an actio aliqua in rem Mœvio competere potest?
 „ Modestinus respondit, pignus cui is de quo quæritur
 „ consensit, minime eum retinere posse l. 6. §. 1. ff. quib,
 „ mod. pig.

„ Lucia Titia intestata moriens, a filiis suis per fidei-
 „ commissum alieno servo domum reliquit. Post mor-
 „ tem, filii ejus iidem qui heredes, cum diviserunt he-
 „ reditatem matris, diviserunt etiam domum. In qua di-
 „ visione dominus servi fideicommissarii quasi testis affuit.
 „ Quæro, an fideicommissi persecutionem acquisitam sibi
 „ per servum, eo quod interfuit divisioni, amissæ vi-
 „ deatur? Modestinus respondit, fideicommissum ipso jure
 „ amissum non esse... nisi evidenter apparuerit, omissendi
 „ fideicommissi causa hoc eum fecisse l. 34. §. 2. ff. de leg.
 „ 2. v. l. 8. ff. de resc. vend.

„ Caius Sejus ob pecuniam mutuam fundum suum Lu-
 „ cio Titio pignori dedit. Postea pactum inter eos fa-
 „ ctum est, ut creditor pignus suum in compensationem pe-
 „ cunie suæ, certo tempore possideret. Vero ante expletum
 „ tempus creditor cum suprema sua ordinaret, testamento
 „ cavet, ut alter ex filiis suis haberet eum fundum & addidit
 „ quem de Lucio Titio emi, cum non emisset. Hoc testa-
 „ mentum inter ceteros si navit & Caius Sejus, qui fuit
 „ debitor. Quæro an, ex hoc quod signavit, præjudi-
 „ cium aliquod sibi fecerit, cum nullum instrumentum
 „ venditionis proferatur, sed solum pactum ut creditor
 „ certi temporis fructus caperet? Herennius Modestinus
 „ respondit: contractui pignoris non obesse, quod debitor
 „ testamentum creditoris, in quo se emisse pignus expres-
 „ sit, signale proponitur l. 39. ff. de pign. act. (1).

T I.

(1) Convien osservare su questo articolo la differenza
 che può esservi tra la firma di un creditore in qualche
 atto dove fa da parte, ed in un altro dov' è soltanto
 testimonia. Tutto ciò ch' egli firma come parte, l' ob-
 bliga senza dubbio. Ma negli atti che firma come te-
 stimonio, ed in cui la firma non è messa che per testi-
 monianza della verità di ciò che si è operato tra i con-
 traenti, non si può tirar conseguenza dalla firma di un
 testimonia contro il suo interesse, se non quando con
 quella firma dia motivo che uno de' contraenti si trovi in-
 in-

TITOLO II.

*Della separazione de' beni del defonto da quelli
dell' erede fra i rispettivi creditori.*

Si è veduto nel titolo precedente, che uno degli usi dell' ipoteca è di evincere i beni del debitore dalle mani di qualunque possessore. Ma quando i beni non passano che dal debitore al suo erede, il creditore conserva il suo diritto, ancorchè non abbia alcuna ipoteca; perchè l' erede non succede a' beni, se non col peso di soddisfare i debiti. In conseguenza tutt' i creditori del defonto sono, riguardo al suo erede, nel medesimo stato in cui erano riguardo al loro debitore; conseguendo ognuno su i beni del defonto, o la sua ipo-

ingannato, come nel caso di quel testimonio il quale firma il contratto, ov' è la falsa enunciazione spiegata nell' articolo; poichè in tal caso il silenzio di questo testimonio contiene una mala fede, che lo rende complice di quella del suo debitore. Ma se un testimonio non contribuisce in niente per parte sua a qualche frode, e non dà alcun consenso espresso che deroga al suo diritto, nè la sua presenza, nè la sua firma debbono nuocergli; come si vede nel caso di questa legge 39. *§ ff. de pign. act.* citata su questo articolo; per la quale colui il quale non avesse venduto, ma semplicemente ipotecato un suo fondo ad un creditore, non lo perde per aver sottoscritto come testimonio il testamento di questo creditore, il quale dichiara che vuole che il fondo resti ad uno de' suoi figli, sebbene anche questo testatore avesse soggiunto, che aveva acquistato il fondo da questo testimonio.

V. l' articolo 33. della sez. 1.

ipoteca o il suo privilegio o il semplice credito, tal quale lo avevano. Ma tal cambiamento che fa passare i beni del debitore al suo erede, producendo l'effetto, che i creditori di questo erede avranno ancora il loro diritto su i beni da lui acquistati, tal cambiamento, dicemmo, fa sì che quando l'erede non ha beni proprj, bastanti per i suoi creditori, i creditori del defonto si trovano in pericolo di veder passare i di lui beni ai creditori dell'erede. A ciò si provvede colla separazione de' beni del defonto da' beni dell'erede, in favore dei rispettivi creditori.

Coll'uso di questa separazione i creditori del defonto, i quali temono che il suo erede non sia idoneo a pagare, impediscono la confusione de' beni del defonto con quelli dell'erede, affinchè i beni del loro originario debitore sieno conservati, e non passino ai creditori di questo erede.

Ma se i creditori dell'erede temano per parte loro che questo erede, impegnandosi in una successione onerosa, renda soggetti i beni proprj a' creditori del defonto col loro pregiudizio, per la medesima equità possono distinguere e separare i beni dell'erede da quelli del defonto. Su di che si osservi, che sebbene la condizione de' creditori e dell'erede del defonto debba essere uguale, nondimeno il diritto romano ne avea disposto diversamente, e non accordava la separazione a' creditori dell'erede, per questa ragione, che un debitore avendo la libertà di obbligarsi, non può deteriorare la condizione de' suoi creditori con nuovi obblighi in loro pregiudizio (1). Ma nel-

(1) E contrario autem creditores Titii non impetrabunt
la
se-

la nostra usanza non si è approvata questa sottigliezza, e si è giudicato che la libertà che può avere un debitore di contrarre nuovi debiti, quantunque ne venga pregiudizio a' suoi creditori non debba avere tal conseguenza: poichè se è permesso a questo debitore di farsi nuovi creditori accettando una successione carica di debiti, non deve essere vietato a' suoi creditori di far uso del diritto ch'essi hanno su i di lui beni, per impedire che non li sottoponga a' pesi di questa successione; ed è giusto accordar loro questa separazione, del pari che si accorda contro di essi a' creditori del defonto per i beni della successione.

E' vero che in certi casi si accordava nel diritto romano la separazione ai creditori dell'erede; come se accettava una successione onerosa per defraudare i suoi creditori, ed anche in questo caso non si accordava facilmente la separazione, la quale aveva parimenti luogo in alcuni altri casi di cui sarebbe inutile qui parlare (1).

Ma

separationem. Nam licet alicui adjiciendo sibi creditorem, creditoris sui facere deteriorem conditionem. l. 1. §. 2.

ff. de separat.

(1) *V. l. 1. §. 5. & seq. ff. de separ.*

I pupilli hanno l'ipoteca su i beni de' loro tutori e curatori *l. 20. cod. de adm. tutor.*, quand' anche non avessero amministrata la tutela *l. 20. §. 1. cod.*

I beni de' procuratori sono parimente obbligati nella stessa maniera *l. 25. ff. de tutelis & rat. distrab. & l. 19. §. 1. ff. de privil. cred.*

Tutti i prodighi privati dell'amministrazione, i pazzi, hanno il medesimo privilegio su i beni del loro curatore. *l. 20. 21. 22. ff. cod.*

In

Ma queste eccezioni non bastavano per far giustizia a' creditori dell'erede, e la nostra usanza accorda loro la separazione indistintamente.

L'

In diritto, questo privilegio era personale, e non passava agli eredi *l. 19. ff. cod.*

Tutti i pupilli, i prodighi ec. hanno parimente l'ipoteca su i beni di coloro che hanno maneggiato i loro affari per ordine del tutore *Argum. l. 4. C. de negot. gest. Negusan. de pign. & hypot. part. 2. cap. 4. n. 9.*

Questa ipoteca de' pupilli ec. comincia dal giorno dell'amministrazione o dell'atto della tutela. *Tanquam pignoris tutela obligata. D. l. 20. C. de administ. tut. & l. 6. cod. de bonis quæ liber. Lavet, l. H. cap. 23. Despeffes, t. 1. p. 523. n. 12.*

In diritto, ad esempio de' pupilli, i figli di famiglia hanno l'ipoteca per i loro beni avventizj su i beni del loro padre, dal giorno dell'amministrazione *l. 6. C. de bonis quæ lib.*

I figli hanno parimente un'ipoteca tacita su i beni del loro padre e madre che si rimaritano, per la restituzione de' beni che loro debbono pervenire per parte del genitore premorto. *Ex eo die quo ea res ad eam pervenerint l. hac edictali §. 2. C. de secundis nuptiis.*

I sostituiti hanno l'ipoteca su i beni degli eredi degli istituiti dal giorno dell'amministrazione, per la restituzione del fidecommesso e per le deteriorazioni *Argum. l. 6. §. 4. de bonis quæ liberis.*

I beni degli ecclesiastici sono ipotecati per le riparazioni da farsi ne' benefizj, dal giorno che sono entrati in possesso. La chiola sul capitolo 1. nelle decretali *de pignoribus*, verso la fine, dà la medesima ipoteca che su i beni del tutore.

I beni proprij dell'erede per il beneficio d'inventario, sono ipotecati dal giorno della sua amministrazione, verso i creditori della successione, nel caso che si trovi debitore.

Finalmente l'ipoteca su i beni di qualunque amministratore comincia dal giorno dell'amministrazione *l. 32. de Episcop. & Clericis.*

La moglie ha un'ipoteca tacita su i beni di suo marito, dal giorno del contratto, o della celebrazione del matrimonio, se non vi sia contratto. 1. Per la dote. 2.

Per

L'aver notata quì la nostra usanza servirà di avvertimento che bisogna estendere a' creditori dell'erede le regole che saranno raccolte in questo titolo, sebbene parlisi soltanto de' creditori del defonto.

S E.

Per l'affegnamento che deve avere dal marito, o per consuetudine o per patto. 3. Pel rimpiazzo. 4. Per l'indennità.

Ne' paesi di diritto scritto, ha ella parimente la sua ipoteca da questo giorno pel suo lutto e per l'anno di vedovanza.

I coeredi hanno per la garanzia delle porzioni, un'ipoteca tacita dal giorno della divisione, *Louet, l. H. cap. 2.*, e la prescrizione contro quest'ipoteca non comincia che dal giorno dell'evizione.

In dritto, il venditore non ha ipoteca sulla cosa da lui venduta, purchè non l'abbia espressamente riservata, ed in tal caso l'ha prima de' creditori anche anteriori. *l. 17. cod. de pign. & hypoth. l. 7. C. qui pot. in pign. hab. & Nov. 136. cap. 3.*

I legatarj hanno un'ipoteca tacita su i beni del defunto dal giorno della morte. *l. 1. C. comm. de legat.* Ma quest'ipoteca non estendesi su i beni dell'erede. *Hypothecam non esse rerum ipsius heredis, sed tantummodo earum quæ a testatore ad eum pervenerint. D. l. in fine.*

Sebbene il testamento quando è ratificato, produca ipoteca, tuttavia questa non estendesi al di là del quinto de' beni proprij acquistati per successione.

I proprietarj hanno un'ipoteca tacita su i mobili degl'inquilini. V. quel che si è detto innanzi, nel titolo della locazione delle case.

Gli artefici hanno un'ipoteca tacita sulle opere che hanno fatte o ristaurate. V. il titolo de' privilegi.

I procuratori hanno un'ipoteca tacita su i beni delle loro parti dal giorno della loro costituzione.

Il fisco da un'ipoteca tacita su i beni di tutti, quelli che contrattano con esso *l. 46. §. 3. ff. de jure fisci.* Sciens semper jus habet pignoris *l. 2. C. in quibus causis hypoth. tacit. contr.* Certum est ejus qui cum fisco contrahit bona pignoris titulo obligari, quamvis specialiter id non exprimitur.

SEZIONE I.

Della natura e degli effetti della separazione.

SOMMARIO.

1. Casi di questa separazione.
2. La separazione è indipendente dall'ipoteca.
3. I legatarj hanno il diritto di separazione.
4. Separazione per un debito condizionato, o da soddisfarsi in un dato tempo.
5. L'alienazione fatta dall'erede impedisce la separazione.
6. L'ipoteca fatta dall'erede, non impedisce la separazione.
7. La separazione ha luogo in una seconda e terza successione, ed anche più oltre.
8. Se il debitore succeda al suo fidejussore, la separazione ha luogo.
9. La separazione non nuoce al diritto contro l'erede.
10. I privilegi non impediscono la separazione.

II. Se

Le città e le comunità non hanno la medesima ipoteca che il filco, purchè non sia loro data con rescritto l. 10. ff. ad municipalem l. 2. C. de jur. recip. Plinius. Epistol. lib. 10. Lett. 109. o che non godano di questa ipoteca per un' antica consuetudine. l. Antiochensum 37. ff. de rebus amb. jud. posses. & de privil. cred. Plinius eod. Epist. 110.

L'innovazione fatta di un antico obbligo non cambia ipoteca, la quale incomincia sempre dal giorno della prima obbligazione. L. 3. ff. qui potiores: nella stessa maniera un obbligo convertito in contratto di censo, conserva sempre la sua medesima ipoteca. Ferrieres, artic. 164. n. 83., 84. e 85.

II. Se uno degli eredi che sia creditore può domandare la separazione.

1. Quando i creditori di un defunto temono che l'erede non sia idoneo a pagare, possono far separare i beni della successione, da quelli dell'erede, per assicurare il patrimonio del defunto loro debitore, contro i creditori del suo erede (a).

„ (a) Sciendum separationem solere impetrari decreto
 „ prætoris: solet autem sepatatio permitti creditoribus
 „ ex his causis, ut puta debitorem quis Seium habuit;
 „ hic decessit: hæres ei extitit Titus: hic non est sol-
 „ vendo, patitur bonorum venditionem: creditores Seii
 „ dicunt bona Seii sufficere sibi, creditores Titii conten-
 „ tos esse debere bonis Titii. Et sic quasi quorum fieri
 „ bonorum venditionem. Fieri enim potest ut Seius
 „ quidem solvendo tuerit, potueritque satis creditori-
 „ bus suis, vel ita semel, & si non in assem, in ali-
 „ quid tamen satisfacere: admissis autem commixtisque
 „ creditoribus Titii, minus sint consecuturi, quia il-
 „ le non est solvendo: aut minus consequantur, quia
 „ plures sunt. Hic est igitur æquissimum creditores Seii
 „ desiderantes separationem audiri, impetrareque a præ-
 „ tore, ut separatim quantum cuiusque creditoribus præ-
 „ stetur. l. 1. ff. de separat. Est jurisdictionis tenor pro-
 „ ptissimus indemnitatique remedium edicto prætoris cre-
 „ ditoribus hæreditariis demonstratum: ut quoties separa-
 „ tionem bonorum postulant causa cognita, impetrent. l.
 „ 1. C. de bon. aut. Jud. poss. (1).

2. Il diritto di questa separazione è indipendente dall'ipoteca, ed i creditori chirografarij possono domandarla; poichè il semplice effetto del loro credito li fa preferire su i beni del loro de-
 bi-

(1) Sebbene questa regola sembri limitata a' creditori del defunto, nondimeno quelli dell'erede hanno il medesimo diritto secondo la nostra usanza, come si è osservato nella preparazione.

bitore a' creditori del suo erede, verso i quali il defonto non era obbligato (1).

3. I legatari del defonto hanno il medesimo diritto di domandare questa separazione, perchè sono creditori della successione. Ma sono ad essi preferiti i creditori del defonto, perchè esso non ha potuto legare in loro pregiudizio (a).

„ (a) Quoties heredis bona solvendo non sunt, non solum creditores testatoris, sed etiam eos quibus legatum fuerit, impetrare bonorum possessionem æquum est. Ita ut cum creditoribus solidum acquisitum fuerit, legataris vel solidum, vel portio quæatur. l. 6. ff. de sep. l. 4. §. 1. eod.

4. Un creditore o un legatario il cui diritto dipende da una condizione la quale non è ancora purificata, o pure è sospeso fino ad un termine non ancora maturato, potrebbero tuttavia domandare la separazione per la loro sicurezza (b).

„ (b) Creditoribus qui ex die vel sub conditione debentur, & propter hoc nondum pecuniam petere possunt, æque separatio dabitur, quoniam, & ipsis cautione communi consulitur. l. 4. ff. de separat.

5. Se prima di esser stata domandata la separazione, l'erede avesse di buona fede alienato i beni della successione, o mobili stabili, o anche l'intera eredità, non potranno i creditori del defonto domandare la separazione di quel che sarà stato alienato (c); poichè l'erede, essendo padrone de' beni, ha potuto disporre.

„ (c) Ab herede vendita hereditate, separatio frustra desiderabitur: utique si nulla fraudis incurrat suspicio. Nam quæ bona fide medio tempore per heredem gesta sunt, rata conservari solent. l. 2. ff. de separat. (2).

Ma

(1) Non è l'ipoteca che dà questo diritto, ma la semplice qualità di creditore.

(2) Quantunque sembri che questa legge riguardi soltanto

Ma quest' alienazione riguardo agli stabili non recherebbe alcun pregiudizio a' creditori ipotecarij del defunto: e potrebbero essi esercitare contro i possessori la loro ipoteca ed i loro privilegi, se l'avessero, del pari che se l'alienazione fosse stata fatta dal defunto (1).

6. Se l'erede avesse impegnati o ipotecati i mobili o gli stabili della successione, prima che ne fosse stata dimandata la separazione, i creditori del defunto non lascieranno di far separare questi beni obbligati (a); poichè la separazione ha luogo finchè resta all'erede la proprietà della quale quest'obbligo non lo priva.

„ (a) Sciendum est autem, etiam si obligatas res esse
„ proponatur ab herede jure pignoris vel hypothecæ, at-
„ tamen, si hereditaria fuit, jure separationis hypotheca-
„ rio creditori potiorum esse eum qui separationem impe-
„ traverit. Et ita Severus & Antoninus rescripserunt. l.
„ 1. §. 3. ff. de separat.

7. Se i beni di una successione passino dall'erede

tanto la vendita dell' eredità, tuttavia la sua disposizione ed il suo motivo comprendono le alienazioni particolari, come ben dimostrano le ultime parole di questa legge.

(1) Le alienazioni, in qualsivieno mani passino i beni ipotecati, non fanno pregiudizio all'ipoteca, come si è veduto nel titolo precedente.

Da questa regola ne segue, che riguardo agli stabili alienati dall'erede, i creditori del defunto i quali non avevano ipoteca, vi hanno perduto il loro diritto, nè loro rimane altro che l'azione personale contro l'erede, ed il diritto di separazione de' beni della successione che possono restare in suo potere. Riguardo poi a' mobili alienati dall'erede, i creditori del defunto anche ipotecarij, vi han perduto il loro diritto, nella maniera stessa che l'avrebbero perduto se l'alienazione fosse stata fatta dal defunto, perchè non avevano acquistato un diritto di proprietà colla morte del defunto.

de al suo erede, e da questo ad un altro, e così ad altri eredi successivamente; in guisa che la prima successione e le seguenti si trovino confuse tra le mani degli eredi a' quali passano, i creditori di ogni successione ne seguiranno i beni da un erede all'altro, e potranno domandarne la separazione (a).

„ (a) Secundum hæc videamus, si primum secundum
 „ heredem scripserit; secundus tertium, & tertii bona
 „ veneant: qui creditores possunt separationem impetrare:
 „ Et patem il quidem primi creditores petant, utique
 „ audiendos & adversus secundi & adversus tertii, utique
 „ eos impetrare posse. l. 1. §. 2. ff. de separat.

8. Se un debitore per il quale un altro era obbligato come suo fidejussore, venga a succedergli, potrà il creditore domandare contro i creditori del suo debitore la separazione de' beni del defonto, senza che gli altri creditori di questo fidejussore possano impedirlo, come neppure quelli del debitore suo erede; poichè sebbene l'obbligazione del fidejussore morto, sia confusa nella persona di questo debitore suo erede, tuttavolta il creditore non perde la sicurezza che aveva su i beni del fidejussore, e neppure quella che sempre conserva su i beni del suo debitore (b).

„ (b) Debitor fidejussori heres extitit, ejusque bona venerunt: quamvis obligatio fidejussionis extincta sit, nihilominus separatio impetrabitur, petente eo cui fidejussor fuerat obligatus: sive solus sit creditarius creditor, sive plures. Neque enim ratio juris, quæ causam fidejussionis propter principalem obligationem, quæ major fuit, exclusit, damno debet afficere creditorem qui sibi diligenter prospexerat. Quid ideo si bonis fidejussoris separatis solidum ex hereditate stipulatos consequi non possit? Utrum portio cum cæteris heredis creditoribus ei quærenda erit, an contentus esse debebit bonis quæ separari maluit? Sed cum stipulator iste, non adita fidejussoris a reo hereditate, bonis fidejussoris venditis, in residuum promitteri debitoris creditoribus potuerit, ratio

„tio non patitur eum in proposito submoveri. *l. 4. ff. de
separat. (1).*

9. Il creditore che avendo dimandato la separazione, non ha potuto esser pagato su i beni del defonto, conserva il suo diritto contro l'erede; ma sono a lui preferiti i creditori di questo erede (a), se il loro credito sia anteriore all'obbligo contratto dall'eredità.

„(a) Sed in quolibet alio creditore, qui separationem
impetravit, probari commodius est, ut si solidum ex
hereditate servari non possit; ita denum aliquid ex bonis
heredis ferat, si proprii creditores heredis fuerint
dimissi. *l. 3. §. 2. ff. de separat.*

10. La separazione può esser domandata contro tutte le persone privilegiate, ed anche contro il fisco (b).

„(b) Sed etiam adversus fiscum & municipales impetratur
separatio. *l. 1. §. 4. ff. de separat.*

11. Se tra i coeredi vi sia un creditore del defonto, può domandare la separazione contro i creditori degli altri, a riserba della porzione del suo debito, al quale, deve egli stesso soggiacere (c).

„(c) Si uxor tua pro triente patruo tuo heres extitit,
nec ab eo quicquam exigere prohibita est: debitum a
coheredibus petere non prohibetur. Cum ultra eam portionem
qua successit, actio non confundatur. Sin autem coheredes
solvendo non sint, separatione postulata, nullum ei
damnum fieri patiatur. *l. 7. C. de bon. auth. Jud. poss.*

S E-

(1) Quanto si è detto in questo articolo riguardo al caso in cui il debitore succede al fidejussore, avrebbe luogo, anche con più ragione, nel caso in cui il fidejussore succedesse al debitore: ed il medesimo creditore che può domandare la separazione de' beni del fidejussore contro i creditori del debitore che gli succede non cade dubbio che possa domandare la separazione de' beni del debitore contro i creditori del fidejussore, erede di questo debitore.

S E Z I O N E II.

Come finisce, o si perde il diritto di separazione.

Fra le regole di questa sezione non si metterà quella del diritto romano, la quale passato il quinquennio non accordava la separazione de' beni (1); poichè questa prescrizione non è in uso fra noi (2).

S O M M A R I O.

1. *La confusione impedisce la separazione.*
2. *L'innovazione la impedisce ancora.*
3. *Difficoltà che sono regolate dalla prudenza del giudice.*

Se trovansi i beni del defunto confusi con quelli dell'erede, in guisa che non sia possibile distinguerli, e far vedere che sieno della successione, la separazione per questo riguardo non avrà luogo. Poichè la confusione n'impedisce l'effetto; e convien presumere, che quel che non apparisce essere della successione, appartenga all'erede. Altrimenti i creditori di questo erede sarebbe obbligati a render ragione del diritto ch'egli

(1) *L. 1. §. 13. ff. de separat.*

(2) *Quella prescrizione è osservata ne' paesi di diritto scritto l. 1. §. 13. ff. de separat.*

egli avesse sopra tutte quelle cose di cui fosse padrone, il che non sarebbe nè possibile (a).

„ (a) *Præterea sciendum est, posteaquam bona hereditaria bonis heredibus mixta sunt, non posse impetrari separationem. Confusis enim bonis & unitis, separatio impetrari non poterit. Quid ergo si prædia extent, vel mancipia, vel pecora, vel aliud quod separari potest? Hic utique poterit impetrari separatio. l. 1. §. 12. ff. de separat.*

2. Se un creditore del defonto innovi il suo credito, e si contenti dell' obbligazione dell' erede, non potrà domandare la separazione de' beni del defonto. Poichè non è più creditore se non dell' erede (b).

„ (b) *Illud sciendum est eos demum creditores posse impetrare separationem qui non novandi animo ab herede stipulati sunt. Cæterum, si cum hoc animo secuti sunt, amiserunt separationis commodum. l. 1. §. 10. ff. de separat. (1).*

3. Se dimandandosi la separazione, vi si trovi difficoltà, come se la confusione de' beni ne rendesse la distinzione incerta, o per altre circostanze vi fosse dubbio se la separazione debba o no aver luogo, dipenderà dal prudente arbitrio del giudice il dare gli opportuni ordini, secondo lo stato delle cose (c).

„ (c) *De his autem omnibus an admittenda separatio sit, necne, prætoris erit vel præsidis notio. l. 1. §. 14. ff. de separat.*

FINE DEL TOMO IV.

IN.

(1) Non solo in caso d' innovazione espressa, ma eziandio quando fosse tacita, come si uluras ab eo ea mente quali eum eligendo, elegerunt. l. 1. ff. §. 10. in fine eod. Et si satis acceperunt ab eo §. 11. eod.

Finalmente ogni volta che apparisce che i creditori del defonto si son contentati della persona dell' erede, fidem heredis secuti sunt §. 16. eod.

I N D I C E

DELLE MATERIE CONTENUTE NEL
PRESENTE TOMO.

LIBRO SECONDO.

*Degli obblighi, che si contraggono senza una
espressa convenzione.* pag. 3

T I T O L O I.

DE' TUTORI.	6
SEZIONE I. De'tutori, e della loro elezione.	11
SEZ. II. Delle facoltà del tutore.	18
SEZ. III. Degli obblighi de' tutori.	29
SEZ. IV. Degli obblighi de' fidejussori de' tutori, e di coloro che li propongono, e de' loro eredi.	55
SEZ. V. Degli obblighi de' pupilli verso i tutori.	59
SEZ. VI. Come finisca la tutela, e della re- mozione del tutore.	63
SEZ. VII. Delle cause che rendono incapace un tutore, e di quelle che lo dispensano.	70

T I T O L O II.

DE' CURATORI.	85
SEZ. I. Delle diverse sorte di curatori, e del- la loro autorità.	87
SEZ. II. Degli obblighi de' curatori.	95
SEZ. III. Degli obblighi de' curatori.	97

T I T O L O III.

Dei Sindaci, rettori ed altri amministratori dei corpi pubblici, e delle comunità.	100
SEZ.	

SEZ. I. Dell' elezione de' sindaci, dei direttori e di altri amministratori dei corpi e delle comunità, e della loro autorità. 102

SEZ. II. Degli obblighi dei sindaci e dei direttori. 105

SEZ. III. Degli obblighi delle comunità che destinano sindaci o altri deputati. 107

T I T O L O IV.

Di coloro che s'incaricano dell'affare di un altro, senza che questi lo sappia. 110

SEZ. I. Degli obblighi di colui che maneggia gli affari di un altro, senza che questi lo sappia. 112

SEZ. II. Degli obblighi di colui, del quale un altro ha maneggiato gli affari. 118

T I T O L O V.

Di coloro che posseggono una cosa in comune, senza un formale contratto. 125

SEZ. I. Come una cosa possa esser comune a molte persone senza contratto. 127

SEZ. II. Degli obblighi reciprochi tra coloro che hanno qualche cosa in comune senza convenzione. 129

T I T O L O VI.

Di quelli che hanno fondi contigui. 138

SEZ. I. Come si mettono i termini ne' fondi. 139

SEZ. II. Degli obblighi reciprochi tra' proprietari de' fondi contigui. 143

T I T O L O VII.

Di chi senza contratto riceve una cosa, che non gli è dovuta, o ritiene una cosa altrui. 146
SEZ.

- SEZ. I. Alcuni esempj de' casi compresi in questo titolo, e che non hanno niente d'illecito. 148
- SEZ. II. Altri esempj sulla stessa materia de' casi prodotti da un fatto illecito. 154
- SEZ. III. Degli obblighi di colui che ritiene una cosa altrui senza convenzione. 157
- SEZ. IV. Degli obblighi del padrone della cosa. 161

T I T O L O V I I I.

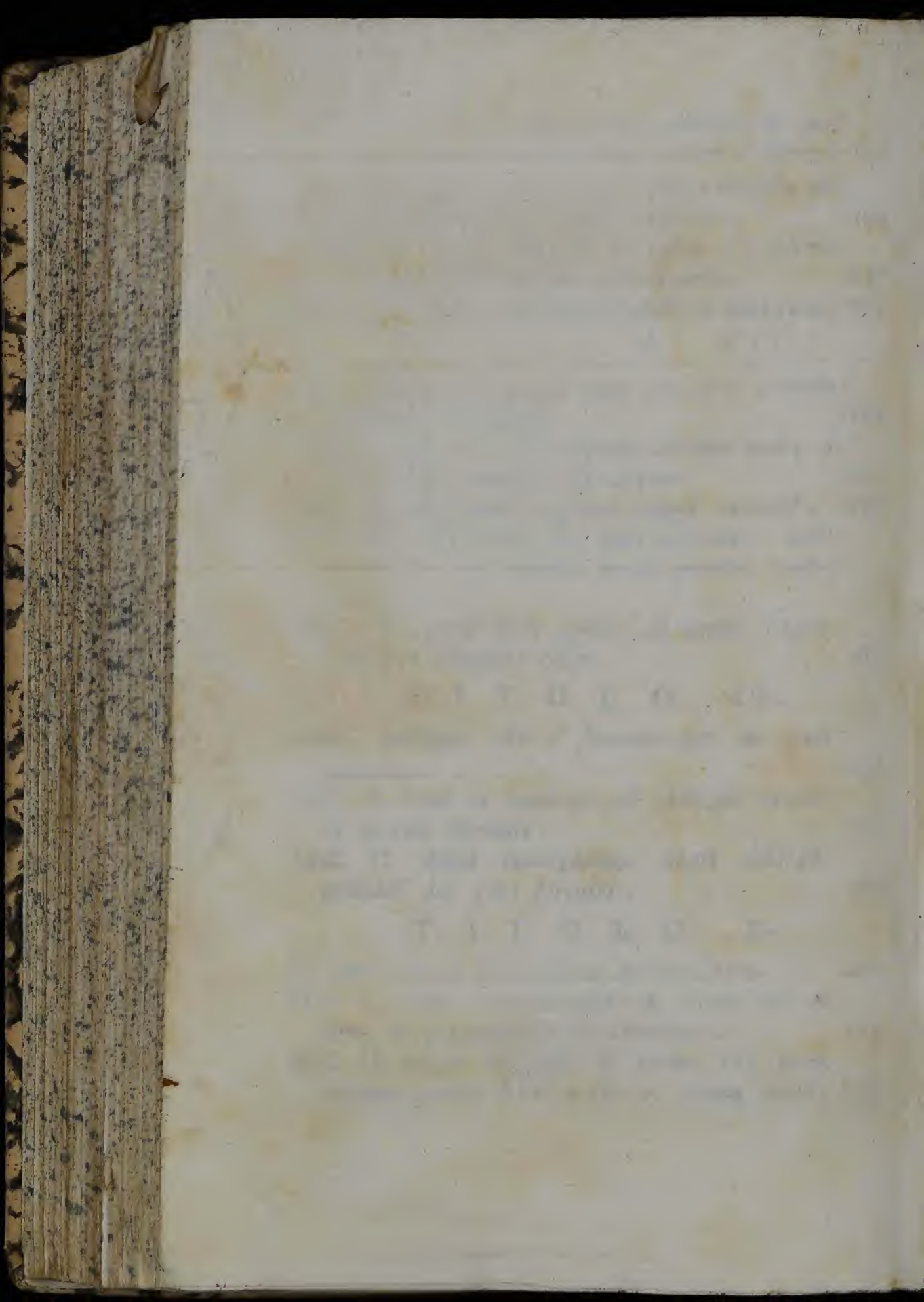
- De' danni cagionati per colpe che non possono imputarsi a delitto. 162
- SEZ. I. Di ciò ch'è gittato da una casa, o che ne può cadere e far danno. 163
- SEZ. II. De' danni cagionati dagli animali. 169
- SEZ. III. Del danno che può avvenire dalla caduta di un edificio o di qualche nuovo lavoro. 176
- SEZ. IV. Delle altre specie di danni cagionati per semplici colpe. 187

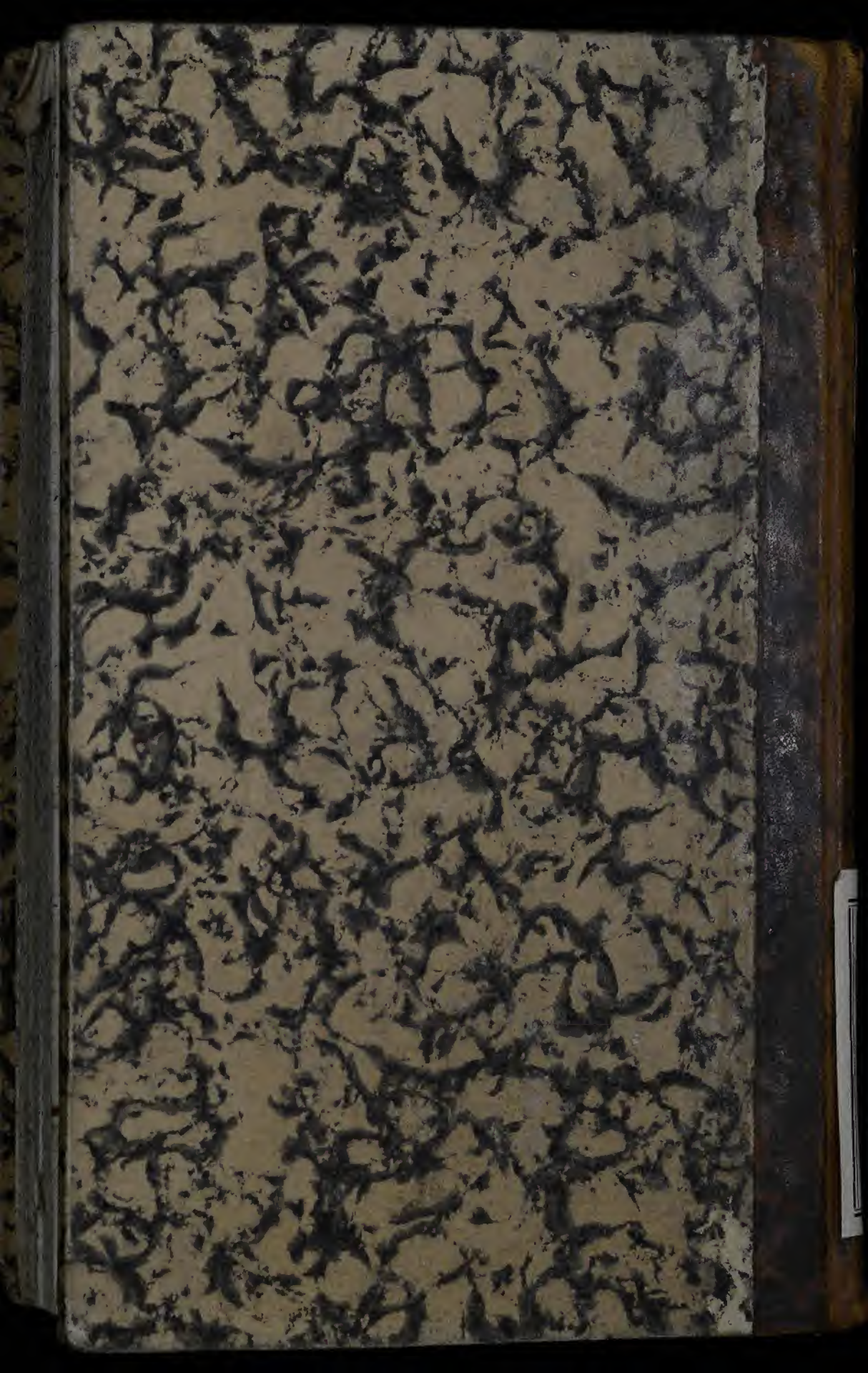
T I T O L O I V.

- Degli obblighi che si formano per un caso fortuito. 179
- SEZ. I. Come si formano gli obblighi prodotti da' casi fortuiti. 200
- SEZ. II. Delle conseguenze degli obblighi prodotti dai casi fortuiti. 209

T I T O L O X.

- Di quel che si fa in frode de' creditori. 221
- SEZ. I. Delle diverse sorte di frodi che si fanno in pregiudizio de' creditori. 224
- SEZ. II. Degli obblighi di coloro che commettono queste frodi o che vi hanno parte. 234





DOMAT
LEGGI
CIVILI

UNIVERSITÀ DI PADOVA

Ist. di Fil. del Diritto
e di Diritto Comparato

II

G

29

TITOLO VIII.

De' danni cagionati per colpe che non possono



MSCCPPE0613

S.E.

SEZIONE I.

Di ciò ch'è gittato da una casa, o che ne può



MSCCPCC0613

L 2

ser~